

DISPUTATIO INAUGURALIS IURIDICA,

D E

EXPENSIS

DEQUE EARUNDEN

EXCEPTIONE,

GERMANIS:

Von dem, was wider die mancherley Arten derer
Gericht- und auffergerichtlichen Kosten einzuwenden ist.

Q V A M

IN ILLVSTRI SALANA

PRAESIDE

IO. PHILIPPO SLEVOGTIO, IC.

CONSIL. SAX. ET ANTECESSORE, FACULTATIS
IURIDICAE SENIORE, CVRIAE PROVINCIALIS
ET SCABINATVS ASSESSORE,

PRO LICENTIA

SVMMOS IN VTROQUE IVRE HONORES ET PRIVILEGIA
RITE CAPESSENDI,

SOLENNI ERVDITORVM EXAMINI SVBMITTIT

CHRISTOPHORVS LAZER,

SCHMOELL. MISNIC.

AD DIEM X IVLII, ANNO MDCXCV.

I E N A E,

REC. PER IO. BERNARDVM HELLERVVM, 1744.

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12

EXPERIMENT 12



I. N. D. N. I. C.

PRAEFATIO.



*N*ihil avidius mentem humanam, artibus præ-
primis ingenuis addictam, sua natura ex-
petere atque exposcere, quam ea, quæ per
totam vitam fructuosa, necessaria, & in
praxi frequentia sunt, quotidiana edoce-
mur experientia. Et sane ea omnino pe-
nitius sunt perpendenda, quæ usum in vita
communi sortiuntur frequentem, teste
Pomponio in leg. 3. 4. & 5. ff. de LL. & Ulpiano in l.
1. ff. de suspect. tutor. Etenim est aliquid contem-
plari leges, subtiliterque scrutari & rimari: præstat
tamen indubie agere, & ad ipsam praxin studia no-
stra dirigere, utpote quæ est juris nostri, tanquam
habitus practici, unicus finis. Prudentissime ita-
que, Theoriæ Praxeos coadunationem suadentes,
A 2 sentiunt.

sentiunt. Uti enim ars sine usu expers est fructus
 & utilitatis quodammodo, & usus sine arte mancus
 & imperfectus: sic cum usus accedit ad artem, solet
 nescio quid præclarum ac singulare existere. Usus
 frequens omnium magistrorum superat præcepta.
 Quodque Theoretice dicitur, teste Baldo, quasi sub
 nube dicitur; usus vero & praxis verum præbet le-
 gum ac juris intellectum. Vero enim verius est, quod
 virtus legum in inductione & applicatione consistat,
 Everhard à Middelb. Topic. procem. n. 6. & loc.
 81. à lege cessante n. 3. & theoria sine praxi, i.e. sci-
 entia sine experientia parum valet, d.l. Cumque
 experientia rerum sit magistra: expertus non arti-
 fex certius operatur artifice non experto. Idcirco
 deliberanti mihi, quodnam potissimum thema, dis-
 putationis inauguralis loco, sisterem publico ac solen-
 ni Eruditorum examini: præ cæteris secundum Ju-
 reconsultorum monita in l. 25. ff. de liber. leg. l. 6. §.
 ult. ff. de prec. arrisit celeberrima **DE EXPENSIS**
EARVMQVE EXCEPTIONE materia, quippe
 quæ in quotidiana negotiorum & litium disceptatio-
 ne usitatissima, inque tritura forensi, prout ipse ex-
 pertus sum, frequentissima est, ideoque insignem præ-
 bet utilitatem pariter, atque inevitabili se nobis
 commendat necessitate. Cum autem expensa non

uno in jure nostro veniant modo, consuetam, Juris-consultisque familiarem methodi rationem, de qua videsis l. 1. pr. ff. de J. & J. l. 1. ff. de Orig. Jur. l. 1. pr. ff. de furt. observaturis, dissertationem nostram in duas dispecere partes animus est. In priori expensas tam circa rem quam circa litem in genere perpendemus; in posteriori per materie angustiam parce quidem exceptionem nondum solutarum expensarum tractabimus, ita tamen, ut in eadem sex iterum exhibeamus capita. Ubi in I. de definitione ac divisione; in II. de causa efficiente; in III. de Objecto; in IV. de forma; in V. de fine & effectu; in VI. de affinibus & contrariis sumus acturi. Quod dum facimus, summa Triadis auxiliares manus, quo cepta nostra feliciori succedant fidere, inque Divini Nominis gloriam & proximi emolumentum eveniant atque pertingant, supplices imploramus. Sit itaque DEO Duce



PARS PRIOR
DE
EXPENSIS IN GENERE.

THESIS I



In doctrina omni primo ea, quæ communia sunt, præcedere & declarari solent, & generalia specialibus præmittuntur: usuque hætenus receptum est, ut thema tractare volentes, antequam se specialibus committant, prius verborum rationem habeant. Ignoratis enim illis, hæc vel plane non, vel non rite & perfecte cognosci possunt. Idcirco in limine disquisitionis nostræ nos etiam ab explicatione verborum tractationem exordiemur, non morantes quod dicitur, *¶* Ctos operam in explicationem rerum, nullam vero aut saltem exiguam in enodationem vocabulorum conferre.

Th. II. *Expensæ* vox à verbo *expendere* deducta est. Scilicet veteres ignoto adhuc, aut saltem raro pecuniæ usu, gravi ære utebantur, appendere illud soliti: unde & *libripens*, qui quod dabatur æris, appendebat, nomen accepit. *Plin. lib. 33. cap. 3.* Atque ille appendendi mos adeo inole-

inolevit, ut in testamentis receptus fuerit, *de quo in §. 1. Inst. de testam.* item in adoptionibus, *Sveton. in Aug. & Cic. pro A. Cecin.* usque obtinuit, ut postremo etiam pecunia, quæ in res vel nostras vel alienas consumpta est, eo vocabulo significetur. *Gars. de Expens. & melior. cap. 1. n. 7.* Nobis hoc loco nomine expensarum venit, quicquid vel circa rem, vel circa litem consumtum est.

Th. III. Homonymiam si spectemus, vox *Expensa* aliquando sumitur figurate, pro ipsa re, in quam erogatio facta est, *ut in l. 31. §. 2. ibi: retentionem impensæ mulierem facturam ff. de donat. inter vir. & uxor.* Neque enim *expensæ* est *retentio*, sed rei, in quam facta est erogatio. *Scipio Gent. lib. 1. de Donat. inter vir. & uxor. cap. 40.* Alias late, ut non tantum illud intelligamus, quod circa rem aut in litem expenditur, *Umm. Disp. de Process. 22. th. 1.* Sed etiam operam & laborem, quem quis aut in ædificando aut in colendo impendit, *cap. 1. X. de restit. in integr. Hartm. Pistor. lib. 2. Quæst. 41. n. 45. Meier. in C. I. A. ad tit. ff. de impens. in res doct. fact. §. 1.* Et denique stricte pro sumtibus qui in rem aut litem fiunt. *Umm. d. l.*

Th. IV. Synonymice vocantur *expensæ* etiam *impendia* *l. 14. §. 1. & l. 29. ff. comm. divid. l.*

44. §. ult. ff. ad SCtum Treb. l. 20. ff. de oper. libert. Item Impensæ, l. 14. §. 3. ff. de relig. & sumt. fun. l. 5. pr. C. de fruct. & lit. expens. Item sumtus & erogationes in rem factæ. l. 14. & seqq. C. d. t. Umm. ad Proc. disp. 22. num. 1. Nec minus pensiones, pensitationes. Plin. lib. 19. cap. 6. Melioramenta. Menoch. remed. 15. de recuper. Possess. n. 500. Cum autem expensarum nomen magis proprium & forense sit, itaque hoc potius quam reliqua retinimus.

Th. V. Exposita vi & natura vocis, jam recte ad expensarum descriptionem progredimur, quam hoc modo construere placet: Expensæ sunt omne illud, quod consumtum & erogatum est, sive circa rem sive circa litem, quocunque modo illud expendatur vel exsolvatur, Garf. d. l. sicque à sumptibus nihil distat. Dornsparg. in Syntagmat. de Except. lib. 2. Part. 1. cap. 32.

Th. VI. Definitionem excipit divisio. Erogantur enim expensæ vel in rem, quæ in iudicio petitur, vel in ipsam litem, qua res petitur. Fib. in Proc. cap. 2. §. 23. Sane & in personas impendia fieri videmus, veluti si pupillis, minoribus, alimenta subministrentur, sumtus studiorum exhibeantur & funus curetur, &c. de quibus Garfia d. l. cap.

l. c. 3. 4. & 8. Sed nostri propositi est, de iis præcipue agere impensis, quarum respectu litis haberi solet ratio, pauca de expensis circa rem addendo.

Th. VII. Expensæ in rem erogatæ spectant vel rem ipsam vel fructus rei : & in universum expensæ in rem sunt vel necessariae vel utiles vel voluptuariae. Continet vero hæc materia quotidianas quæstiones & utiles. Atque in his expensis, quæ fiunt gratia fructuum colligendorum, universe traditum est, impensas hæc colonos & quemcunque possessorem posse deducere, ac subinde fructus retinere, quousque solvantur *l. 51. ff. famil. hercisc. ibi : quia nullus casus intervenire potest, qui hoc genus deductionis impediat.* Et verissimum est *d. l. 51.* habere locum & in bonæ & in malæ fidei possessore, qui rem fundumve possidet. Evicto enim fundo cum fructibus, sumtus deducit in colligendis & conservandis & colendis fructibus erogatos. *vid. l. 36. §. 5. ff. de hered. petit. l. 7. ff. solut. matrim. non obstante l. 27. §. 25. ff. ad leg. Aquil.* quippe quæ locum sortitur in eo, qui pendentes fructus è fundo alieno, quem non possidet, mala fide subtrahit colligitque, à tali enim, rationi convenit, ut expensæ non deducantur. *vid. Menoch. Lib. 2. Arb. quæst. cas. 258. num. 25. 30. & seq.*

Th. VIII. *Expensæ necessariae* dicuntur, quæ habent in se necessitatem impendendi *l. 1. ff. de impens. in res dot. fact.* quæ in res necessarias & utiles cedunt, *l. 7. §. ult. ff. solut. matrim.* Hinc est, quod nomine necessariarum aliquando & utiles veniunt, tantum voluptuariis exclusis, §. 4. *Inst. quod cum eo qui in alien. pot.* Intelligitur vero non solius præsentis temporis, sed perpetua rei utilitas *l. 3. §. 1. ff. de impens. in res dot. fact.* utque res, si impensæ non factæ, aut peritura fuisset, aut deterior futura *l. 79. ff. de V. S.* Quare facile apparet, necessariam impensam esse, ædificia vetera fulcire, iter reficere, arbores in locum mortuarum reponere, molem in mare vel flumen projectam, ad impetum aquarum reprimendum vel inundationem avertendam, de quibus *in l. 1. 2. & 3. ff. de impens. in res dot. fact.* & à Menoch. lib. 2. *Arb. Qu. Cas. 258. num. 4.* illustrantur, ubi ejusmodi alia exempla referuntur, quæ cum plana sint, in iis referendis prolixiores non erimus.

Th. IX. Utiles expensæ sunt, quæ rem meliorem fructuosiore & meliorem reddunt, & deteriore esse non sinunt. *d. l. 79. de V. S. & l. 5. §. ult. ff. de impens. in res dot. fact.* quod ubi contingat, tum facile patet, tum à Paulo in *l. 79. §. 1. & Me-*

Menoch. dict. cas. 258. num. 12. cum sequentibus traditur. Nos exemplis recensendis immorari nolumus.

Th. X. Voluptuarias expensas nominamus, quæ speciem duntaxat adornant, non etiam fructum augent, *d. l. 79. §. ult. de V. S.* Seu quæ ad voluptatem fiunt, fructumque nullum producant: cuiusmodi sunt viridaria, aquæ salientes, incrustationes, loricationes, picturæ, extructio balneorum &c. *l. 14. §. 2. ff. de impens. in res dot. fact. d. l. 79. §. ult. de V. S. ibi Gothofr. Menoch. dict. cas. 258. num. 17. cum seqq.* ubi omnia exactius trutinantur & explicantur.

Th. XI. Nunc expensas necessarias, utiles ac voluptuarias in bonæ & malæ fidei possessore considerabimus, generalia tantum attingentes, omissis iis, quæ fiunt à particularibus rerum possessoribus, Vasallo scilicet in re feudali, Emphyteuta in emphyteusi, usufructuario in re fructuaria, conductore in re conductâ, Emptore in re emta evicta, socio in re communi, Tutore & Curatore in pupillo aut re pupillari, herede in hereditate restituenda, marito in re uxoria, clerico in rebus ecclesiæ expendente & meliorante, in quibus, propter naturam contractus sæpe decedimus à regulis

universalibus. *Vid. Jo. Garfia Hisp. ille doctissimus, in suo eleganti & copioso tractatu de expensis & melior. ubi fuse hæc tractat.*

Th. XII. Quod pertinet ad expensas restituendas in b. f. Possessore, qui justam possidendi causam habet, ob quam existimat rem ad se pertinere *l. 27. ff. de contr. emt. vend. l. 109. ff. de V. S. Vinn. ad §. 33. Inst. de rer. div.* longe alia consideratio est, quam in m. f. possessore. Namque necessarias b. f. possessor semper deducit, *l. 14. ff. de doli except. l. 33. ff. de condict. indeb. l. adeo. 7. §. certe ff. de acquir. rer. domin. l. 9. ff. eod. confer. §. 30. vers. certe Inst. de rer. div.* Et quidem quantæ fuerunt tempore impensæ factæ, non quantæ fuerunt tempore restitutionis *l. 19. §. ult. ff. ad S. Ctum Trebell.* nisi quod summa deducatur, in quantum res usu vilior & deterior facta est, *l. 58. ff. de legat. 1. & fructus ex re percepti in iis compensentur. Umm. ad process. disp. 22. th. 2. n. 7.* Et propter hanc erogationem possessori competit jus retentionis & doli exceptio, etiamsi restitutio rei possessæ sit injecta *d. l. 33. ff. de condict. indeb.* Dn. Schvvendendörff. *ad Fibig. Proc. cap. 2. §. 23. & Dn. Richter. Part. 2. decis. 176. n. 138.* ubi præjudicia suppeditat. Cessat tamen jus retentionis, si dominus ad cautionem sese offerat.

rat. *Mev. Part. 2. decis. 15. & 16.* Si autem jus retentionis competat propter debitum liquidum, possessor cautionem oblatam acceptare non teneatur. *Schv vend. d. l. Mev. Part. 7. decis. 165.*

Th. XIII. Utiles expensas b. f. possessor tribus casibus deducit: 1) Si dominus alias erat facturum hujusmodi utiles expensas. 2) Si illico e ratrem ipsam utiliter melioratam venditurus, & ipsi commodum ex aliena substantia accrescat. 3) Si sit dives, & habeat, unde has utiles expensas solvere possit. Hos tres casus, ajunt DD. Celsum, veterem Ictum, posuisse in *l. fundo 38. ff. de rei vindic. quem refert Garsia d. l. num. 25.* ubi de expensis utilibus prolixius tractat, *ibidemque num. 30. ait: expensæ utilitatem ex persona domini, non ex persona possessoris considerandam esse, per leg. si servus 25. ff. de pign. action. vid. Brunn. ad banc leg. Dornsp. d. l. lib. 2. part. 1. cap. 32.* Hic autem notari meretur, utiles expensas in restitutionem venire, non quantæ revera factæ sunt, sed quanti tempore restitutionis res ipsa, in quam impendia facta, melior, *l. 38. ff. de hered. petit. l. 38. ff. de rei vind. ibique Brunn. Mev. Part. 2. decis. 210.* ita tamen, ut nunquam ultra quam impensum, restituatur, si vel maxime bonitas rei ob impensas factas tempore

re restitutionis ipsas expensas longe excedat *d. l. 38. ff. de R. V. Menoch. d. l. cas. 258. num. 54. & Umm. ad Proc. disp. 22. th. 3. num. 11. & 12.* Ubi simul remedia b. f. possessoribus succurrentia suppeditat, quo lectorem remittimus.

Th. XIV. Expensas, quæ voluptatis causa fiunt, b. f. possessor non deducit, abradit tamen sine læsione prioris status *l. utiles 39. ff. de hered. pet. l. in fundo 38. ff. de R. V.* Quod quidem locum non habet, si dominus paratus sit tantum solvere, quantum abradendo possessor habiturus sit *d. l. 38. ff. de R. V. Bald. l. sed si quid 25. ff. de usufr.* Et dicunt DD. abrasionem, etiamsi appositum sit pactum, ut omnino abradere liceat, nihil obstante pacto, offerente domino, cessare, *Garf. d. l. num. 34. Menoch. d. l. cas. 258. n. 80.* Quæ abrasio æque impeditur in fundo rustico & urbano, offerente domino meliorationis æstimationem. Ratio: quia abrasio non propter deformitatem urbis, sicut tigni exceptio est prohibita *l. 2. C. de edif. priv.* sed ut occurratur malitiis. *Garf. d. l. n. 38. Menoch. de recuper. possess. remed. 15. Qu. 39. n. 517. usque ad n. 528. Umm. d. l. th. 3. n. 14.*

Th. XV. De malæ fidei possessore, quod attinet ad expensas necessarias, regula extat in *l. 38. ff. de*

ff. de hered. petit. § l. 5. C. de R. V. nimirum quod iste impensas necessarias consequatur, quatenus adhuc tempore restitutionis extant, *Menoch. lib. 2. Arb. Qu. cas. 258. n. 49.* dummodo in possessore nihil aliud reperiatur, quam mala fides. Nam si præter malam fidem, id est, scientiam rei alienæ, etiam delicti, ob occupatam injuria possessionem, reus sit, impensæ necessariæ ipsi denegantur. *Umm. d. l. n. 10.* Quod in fure dilerte cautum est, *in l. 1. C. de infant. expos.* Si autem possessor citra delictum in mala fide sit, & aliquid in rem expendat, non obstante *l. 7. §. 12 ff. de acquir. rer. dom.* verissimum est, eum necessarias expensas deducere posse: sicque utriusque, & b. & m. fidei possessoris, æqualem esse conditionem. Ast m. f. possessori, qui expensas fecit, doli exceptio (nam propriam actori opponeret turpitudinem) concessa non est, sed judicis officium implorare debet, *d. l. 38 ff. de hered. pet.* ut is attenta æquitate naturali, quæ prohibet, petito rem ex aliena jactura lucrum facere, reum indemnem servet, ipsum in possessione defendendo, usque dum impensas solvat petitor, *Umm. d. l.*

Th. XVI. Utiles expensas malæ fidei possessori tantummodo tollendi facultatem concedimus,

mus, *l. 5. C. de Rei vind.* ad quas recuperandas iudicis officio iuvabitur, ut separatione sibi consulat. Ubi notandum hanc ablationem concedi sine damno & interitu rei *d. l. 5. § l. fin. autem 27. ff. de rei vindic.* Et utiles expensas, quæ abradi non possunt sine læsione, m. f. possessor amittit. *Gars. de expens. cap. 5. n. 1. § 7. Menoch. de recup. poss. remed. 15. Qu. 39.* ubi de his eleganter & prolixè agit.

Th. XVII. Voluptuarias expensas quod concernit, certum est, m. f. possessorem eas deducere non posse. Sed an non saltem tollere possit, difficilius est. Negant id *Bartol. in l. 38. Gilk. 4. de impens. 1. n. 31. § Umm. ad Process. disp. 22. th. 3. n. 14.* Ast putamus affirmantium opinionem prævalere: quod m. f. possessor voluptuarias impensas, quæ sine detrimento ipsius rei auferri possunt, tollere queat, *ceu tradit Glossa ad l. 27. ff. de neg. gest. verbo: non habere, § ad l. 6. ff. eod. verb. locupletior.* Pro quibus etiam facit *Ulpianus l. 10. §. 10. ff. mand. item l. 39. ff. de hered. petit. ubi Cuius. Nam prædoni probe dicetur, non debuisse in rem alienam supervacuas impensas facere: ut tamen potestas ei fiat tollendorum eorum, quæ sine detrimento rei tolli possunt.* Quadratur & huc *l. unic. §. taceat §. vers. quod si volupt. C. de rei uxor. action.*
Cujac.

Cujac. lib. 10. obs. 1. Garfia d. l. cap. 5. n. 9. Ant. Fab. lib. 2. conject. 1. Menoch. d. l. cas. 258. n. 82. cum seqq. Gail. lib. 2. obs. 12. n. 6.

Th. XVIII. Tantum de impensis in ipsam rem factis. Restat, ut de iis quoque videamus, quæ in litem erogatæ & juris nostri consequendi causa in judicio factæ sunt, quæ maxime hujus sunt loci, *l. 13. §. 2. & l. 15. C. de judic. vulgo die Gerichts-Kosten* nuncupatæ. Eodem sensu vocantur litis sumtus. *l. 3. l. 4. C. de fruct. & lit. expens.* Item Sportulæ *t. t. C. de sport. Meier. in C. I. A. ad tit. ff. de judic. n. 118.* frequentius litis expensæ *d. l. 15. C. de judic.* quæ tamen à damno, quod judicii occasione contractum est, differunt. *§. 1. vers. hæc autem Inst. de pæn. tem. litig. l. 13. §. 6. C. de judic. cap. dilecti 17. X. de foro compet. Carpz. in Proc. tit. 24. art. 2. n. 1. seqq. & Berlich. Concl. 78. n. 104. Part. 1.*

Th. XIX. Expensas circa litem dispelcimus in delicatas & necessarias : & has rursus in judiciales & extrajudiciales, *Meier. in C. I. A. ad tit. ff. de judic. n. 120. & Umm. ad Proc. disp. 22. tb. 4.* Judiciales appellamus, quæ juris consequendi causa in judicio factæ sunt, *d. l. 13. §. 2. & §. 6. C. de judic.* Et vel judici & actuario, pro redimendis processibus, citationibus, copiis Actorum, pro
C mer-

mercede nunciorum, pro sententia, pro executo-
rialibus, aliisque necessariis scripturis ad causam
principalem pertinentibus, & quæ sunt præterea
ejusmodi sportulæ, debentur. *Gail. lib. 1. obs. 151.*
n. 4. Vel parti & collitigatori à judice adjudi-
cantur. Ubi tenendum, quod hujusmodi expen-
sæ judiciales, Actuario debitæ, discretioni ac
moderationi judicis regulariter haud subjaceant,
Fibig. in Process. Part. 1. cap. 2. §. 23. reg. 1. O. P. S.
tit. 36. §. erstlich sollen alle Canklen: Gebühren.
Carpz. in Jurispr. for. Part. 1. Const. 31. defin. 8. §.
9. § lib. 6. Respons. 104. n. 1. Ordinat. Judic. Saxo-
Gothan Part. 1. cap. 22. §. 6. vers. erstlich sollen ob-
ne Moderation gelassen werden alle Canklen: Ge-
bühren; so der Parth wegen der Citation, Urthel,
Copialien, Nachschreiben beyh. Versetzen &c. Sed
tenetur, probante victore, eas vere erogatas fuisse,
adversarium usque ad teruncium ejus quantitatis
condemnare judex. Ord. Judic. Goth. d. l. §. 6. vers.
und mit Gerichtlicher Recognition bescheinigen
kan. Brunn. in Process. civil. cap. 27. n. 79. Mev.
Part. 5. decis. 66. Diximus: regulariter. Limi-
tatur enim hæc assertio, si judiciales expensæ legiti-
mum à superiore in taxa præscriptum excedant
modum: ubi moderatio etiam est admittenda,
imo

imo valde necessaria, ne partes habeant, quod conqueri possint. *Nicol. in Proc. Part. 2. cap. 17. Mart. ad O. P. S. tit. 36. §. 5. num. 1. seqq. Fibig. d. l. Part. 1. cap. 2. §. 23. ibique Schovvendend. n. 468. ubi formulam excipiendi tradit.*

Th. XX. De expensis judici exsolvi solitis fecimus mentionem. Ubi advertendum, quod judici regulariter nullæ dentur sportulæ, qui ex publico certum salarium habet, & jurisdictionem nullo partium sumptu exercere, sed justitiam gratis administrare debet, *per text. express. in auth. Ut judices sine quoquo suffragio. §. scriptum est exemplar, ibique Glossa, in verb. avaritiam l. 18. ff. de offic. præsid. cap. 10. X. de vita & honest. cleric. ubi Glossa, similiter Panormit. n. 12. per rationem, quod alienum jurgium non debet esse præda judicum l. 3. C. ad Leg. Jul. repet.* Excipiuntur judices delegati, qui, licet ordinarii, non habent certum salarium, *Gail. lib. 1. obs. 151. n. 10.* aut si consuetudine ita introductum sit, ut licite aliquid à partibus accipiatur. Quod hodie passim moribus receptum videtur: quanquam, quod ubique & quantum obtineat, ex quacunque curia addiscendum est.

Th. XXI. Ad Expensas extrajudiciales necessarias referimus, quæ pro opera Advocatorum

& procuratorum, in concipiendis libellis, aliisque scripturis atque productis, ad ipsam causam pertinentibus, conficiendis, item in termino, & aliis recessibus, merita causæ & iudicii ordinem afficientibus, erogantur. *vid. omnino Gail. lib. 1. obs. 151. n. 4. & Ulmm. d. l.* Item sumtus vecturarum, si quis vehi pro dignitate quis consueverat; Itineris *l. 15. C. de iudic. Nov. 82. cap. 10.* scilicet viatica, *l. 79. pr. ff. de iudic.* cibaria & ejusmodi alia in itinere necessaria, etiam sumtus ab Advocato aut Procuratore in hospitio factos arg. *l. 13. §. 5. & 6. C. de iudic. O. P. S. tit. 36. Const. Elect. August. 31. part. 1. & Ordinat. Judic. Gothan. d. l. vers.* Endlichen soll man auch das Fuhrlohn und Zehrungs-Kosten / so des *Processus* halber nothwendig aufgewendet werden müssen *ic. & similes*, qui juxta iudiciorum morem solitum & consuetum facti sunt. *Ulmm. d. l. th. 4. n. 16. in fin.* Hic autem observandum, quod istæ expensæ, quæ in conficiendis forte DD. consiliis fiunt, item in informationibus, quas sæpissime partes à Scabinis vel Facultatibus impetrare adsolent, accensendæ haud sint, quod nulla necessitate svadente expenduntur.

Th. XXII. Expensæ delicatæ sunt, quas litigantes sua sponte, non exigente causa, fecerunt: veluti

veluti si quis aliquid arrharum nomine largiter dederit, aut annuum salarium, pro navanda opera, munifice constituerit. *Gail. lib. 1. obs. 151. pr.* aut si in itinere quædam largius insumserit: ut puta si equum meritorium conduxit, qui pedes ire solitus est. Vocantur autem delicatæ, ob textum *in l. 25. inf. ff. de pign. act.* à nonnullis voluntariæ audiunt, *Gail. d. l.* Item utiles, *Martin. ad O. P. S. tit. 36. §. 9. n. 1.* Quorum istud facilius admittimus: an autem utiles recte dicantur, affirmare nolumus, nisi quatenus ipsi impendenti maiorem utilitatem afferunt. *Ulm. d. l. n. 16.*

Th. XXIII. De expensis extrajudicialibus tenendum, necessariarum, quæ propter causam ipsam factæ sunt, non autem delicatarum, circa litis instructionem & prosecutionem rationem esse habendam: illasque tantummodo moderari & adjudicari debere *cap. 5. X. de dolo & contum. ibique Gloss. l. 39. §. ult. l. 40. ff. de damno infect. l. 13. §. 2. vers. sin autem C. de judic. Berlich. Part. 1. conc. 78. n. 48. seqq.* Æquum enim est, id demum in retributionem venire, cuius jacturam quis ob alterius factum subire necessum habuit, non quod quis sua sponte erogare voluit. Proinde si litis clientes liberales esse, aut alias effuse & splendide expensas

facere consueverunt, ad partem victam nihil pertinebit. *Fibig. in Proc. Part. 1. cap. 2. § 23. reg. 2.* Moderationem autem hæc duo præcedant necesse est: scilicet à parte victoris, cui debentur, liquidatio & probatio: & à parte victi, ad eam responsio. Fieri enim nequit moderatio, priusquam victor illas fecerit liquidas, & qualiquali probatione de illis iudicem certioraverit. *Const. Elect. Aug. d. l. O. P. S. tit. 36. vers.* Wenn nun einem also die *Expensen* zuerkannt. *Et Ord. Gothan. d. l. §. 3. vers.* soll der obstiegende Theil dieselbe gebührlich und umständlich zu liquidiren und beyzubringen schuldig seyn / der Gegentheil darüber vernommen werden.

Th. XXIV. Liquidatio fieri debet in moneta usitata. *VVeber. in Observ. pract. vocab. expensæ. p. 132.* ne scilicet varia & exotica monetæ vocabula iudicem circa taxationem reddant dubium, & certa æstimatio super sortibus ignotis fieri nequeat. *Blum. in Proc. Cam. tit. 75. n. 48* & quidem non in folle; sed specificè *O. P. S. tit. 36. §. 2. vers.* Soll sie der selbe in ein Verzeichniß &c. quo iudex, quid expensum, dignoscere & judicare possit: cum ea in re, non quod visum, sed quod verum, spectari debeat. *Mey. Part. 8. decis. 270.* alias super
illis

illis non pronunciatur. *Mev. decis. 115.* Quæritur autem hoc loco, utrum etiam damna & interesse nomine expensarum in restitutionem veniant? & resp. neg. *l. 13. §. 6. C. de judic. Ant. Faber. in Cod. lib. 2. tit. 18. def. 3. n. 10.* Limitatur 1) nisi debitor expresse ad damna & interesse in Instrumento se obligaverit, *Zang. de Except. part. 3. cap. 17. Boër. decis. 52. n. 6.* 2) Ex contumacia condemnatus sit, *vid. omnino Berlich. Part. 1. concl. 78. num. 96.* ubi late hæc pertractat, & adhuc plures addit limitationes. Notari autem meretur, damna hic non extrinseca, utpote, si litigans eundo ad judicem à latronibus spoliatus, vel equus in itinere mortuus, &c. sed intrinseca, quæ in expensis procuratorum, advocatorum, notariorum & similium, contingunt, audienda esse. *Berlich. d. l. n. 104. Meier. in C. I. A. ad tit. ff. de re judic. n. 27. & 28.* Idem dicendum de Advocatis in propria causa pro opera salarium petentibus. *Gail. lib. 1. obs. 151. n. 16.* nisi salarium per modum damni & interesse petere velint, aut causa sit communis, *Mynsing. cent. 2. obs. 1. in fin.* aut causa pupillum advocati respiciat, *Mart. ad O. P. S. tit. 36 §. 3. n. 14. seqq.* Quid in artifice aliquid expendente obtineat, tradit *Berlich. Concl. 78. n. 49. Umm. ad Process. disp. 22. n. 36. & Carpz. tit. 24. art. 2. §. 3.* Th.

Th. XXV. Probatio expensarum propter
ea desideratur, ne victor petat quicquam, quod
non expenderit: duplici autem modo fieri solet
probatio isthæc, vel juramento, vel absque eo,
qualiquali demonstratione, **Bescheinigung**, per
quittantias, schedulas & confessiones eorum, qui-
bus fuerunt solutæ. *Martin. d. l. §. 2. n. 17. & Sal-
gado de Labyr. Credit. decis. 53. n. 1. ubi dicit: in ma-
teria liquidationum leviores sufficere probationes,
nec requiri exactissimas, quin & præsumtivæ de-
monstrationi hoc in puncto fides habenda, si alia ha-
beri nequeat probatio.* Quo calu tamen ita fieri
solet taxatio, ut tolerabilior sit victo, quam victo-
ri. *Carpz. in Proc. tit. 24. art. 3. n. 9.* Juramento
autem fit probatio, ut victor, deminutionem &
taxationem earum metuens sibi nimis præjudicia-
lem, juret super factis expensis. *Nov. 82. cap. 10.*
Quondam equidem de jure communi victor pri-
mum jurabat, se tantum expendisse, ac postea ju-
dex expensas taxabat, & æstimabat, *l. 15. C. de ju-
dic.* Hodie vero aliud sancitum est, ut prius ta-
xetur, postea juretur, idque ideo factum, ut via
perjuriis obstruatur. *Berlich. Part. 1. Concl. 78. n.*
67. auth. post jusjur. C. de judic. & d. Nov. 82. cap. 10.
*Et Carpz. Proc. tit. 24. art. 3. tradit, quod & in fo-
ro*

ro Saxon. juramentum in expensis locum sortiatur,
per Constit. Elect. 31. part. 1. §. wenn aber, ibi: So
man dieselbe taxiret, und zu schweren erkand.
Verum ne hoc simpliciter ubique locorum asseri-
mus, & fortasse omnium tutissimum est, ad cujus-
que judicii stylum attendere, & quid illo receptum
fit, observare. Hoc tantum tenendum, victorem
ad jurandum præcise non compelli, etiamsi sese
jam obtulerit, sed eidem licitum esse, moderatio-
nem expensarum solius judicis arbitrio submittere.
Schuvvendend. ad Fibig. P. 1. cap. 2. §. 15. memb. 3.
nec opus esse juramento, si taxa judici est certa, aut
summa expensarum modica. Mev. part. 5. decis.
266. per tot. vid. Ord. Cur. Prov. Jenens. cap. 37. §.
Belangende die Gerichts- und andere Kosten.
Mascard. de probat. Concl. 117. n. 6. Gail. lib. 1. obs.
151. n. 12. Magenborst. ad Ord. Cam. part. 3. tit. 50.
Th. XXVI. Non autem sufficit expensas
 litis à victore liquidari, sed etiam victum super li-
 quidatione prævia citatione audiri necessum est,
 ne eo non citato, taxatio judicis revocetur, O. P. S.
d. l. §. Wenn nun einem Theil in verb. damit das
andere Theil darauf verfahren möge. Ord. Judic.
Gothan. Part. 1. cap. 22. §. 3. vers. und der Gegen-
theil darüber vernommen. Quod potissimum
 D locum

locum invenit, si causa jam absoluta & decisa est, totiusque litis expensæ petuntur: ubi insimul liquidatio reo in copia est communicanda. Quod secus in liquidatione unius vel alterius termini, *Schvrendend. ad Fibig. P. 1. cap. 2. §. 23. lit. r.* aut si alias victus propter alia puncta citatus comparuerit: ubi absque alia speciali citatione, etiam super puncto expensarum procedi potest. *Carpzov. in Proc. tit. 24. art. 3. §. 6. n. 30. & Mart. d. l. n. 32. seqq.*

Th. XXVII. Liquidatione expensarum proposita, & subsecuta rei responsione, iudicem decet eas taxare, ac moderari. *O. P. S. tit. 36. §. 4. vers. Und wiewohl. Carpz. Part. 1. constit. 31. defin. 6. Mev. part. 3. decis. 129.* Et quidem secundum qualitatem personarum, & magnitudinem causæ, ita tamen, ut non habeatur foliorum & loquacitatis ratio, an pullatis nugis turgidæ sint paginae; sed potius doctrinæ & ingenii, an nimirum pertinentia vel impertinentia scripserit Advocatus nec ne. Considerari debet, quid scripserit, non quantum scripserit: verba non numerari, sed responderi oportet, *Gail. lib. 1. observ. 151.* Aut si rusticus, & alias vilis conditionis, ad locum, in quo lis vertitur, equitasse probetur, aut comitem ac famulum secum adduxerit. Omnino & conditio personarum

rum & facultatum considerata est, ut æqua fiat
 taxatio *Berlich. Part. 1. Concl. 78. n. 74.* Notamus
 autem hic, quod taxatio & moderatio cesset, si
 debitor in casum non factæ solutionis, non modo
 ad interesse, sed etiam ad omnes expensas, judicia-
 les & extrajudiciales, se obligaverit, & nudæ Cre-
 ditoris assertioni super expensis liquidatis stare
 promiserit. Quo casu debitor victus, in expen-
 sas condemnatus, si earum moderationem petat,
 nequaquam audietur: moderatio enim in favo-
 rem rei introducta est: sibi ergo imputet, qui be-
 neficio suo renunciaverit. *Carpz. in Proc. tit. 24.*
art. 3. §. 8. n. 38. & Schuvvend. ad Fibig. d. l. §.
23. memb. 3. ubi simul formulam liquidandi & ex-
 cipiendi tradit. Limitatur autem hæc assertio,
 si Creditor sive Victor impensas immodicas & im-
 mensas liquidaverit, quas probabiliter fecisse
 credi nequit: tunc non obstante victi promisso,
 expensæ ad boni viri arbitrium reducendæ sunt.
 Quod & circa expensas in termino moderationis
 factas obtinet, *vid. Schuvvend. d. l. n. 473. & Ber-*
lich. Part. 1. concl. 78. n. 95.

Th. XXVIII. Remedia, quibus expensas
 consequi possumus, ponenda censemus in officio
 judicis & jure actionis. Quamvis enim litigato-

res non temere expensarum mentionem omittant: tamen, si forte quis eas non petierit, iudicis officium est, sponte victo, tanquam temerario litigatori, hanc poenam dictare. *O. P. S. tit. 36. §. so wollen wir. Et Ord. Jud. Goth. Part. 1. cap. 22. §. 1. vers.* Da es auch gleich nicht gebethen würde, doch in der Richter-Ermäßigung stehen solle, ob sie nach Befindung auch auf die Unkosten erkennen wollen. Verum ad hoc præcise non tenetur. *Carpz. tit 24. art. 1 n. 29.* Et si facere neglexerit, nihil ei imputandum, nec tenetur ipsi parti, *arg. l. 4. §. hoc autem ff. de damn. infect. Schuvend. d. l. n. 128. & Berlich. p. 1. concl. 78. n. 55.* nec pars eas amplius à victo petere valet, *l. 3. C. de fruct. & lit. expens. l. 55. ff. de re jud.* sublata enim obligatione & actione principali, sumtus, qui iudicis officio debentur, peti nequeunt, *Umm. ad Proc. disp. 22. th. 9. n. 35. Fab. in Cod. lib. 7. tit. 18. def. 71. & 82.* nisi per leutationem & appellationem. *Schuvendend. d. l. reg. 5.* Quin ne ob petitas quidem, sed in sententia præteritas expensas datur victori actio, ubi semel passus fuerit illam transire in rem judicatam. *Dn. Richter. in decis. ad tit. X. de foro compet. cap. 17. n. 18. ibi:* So ist nachmahls Beklagter, ohngeachtet Er von der Klage loß gezehlet, solche *Expensen*, welche

che allein wegen des Ob sieges / und nicht ob *retardatum Processum* und *contumaciam commissam*,
begehret werden / zu fordern nicht befugt / **B.**
R. B. *idem Part. 3. decis. 105. n. 27.* Quamquam,
si victor expensas petierit : iudex, ubi iustam nul-
lam causam habuerit eas omittendi, aut victum ab
his absolvendi, ipse reus fit, ac parti tenetur. *Carpz.*
in Proc. d. l. n. 52. Non autem requiritur, ut ex-
presse, sed sufficit si tacite & implicite sint petita,
puta si illa clausula libello est adjecta : peto mihi
ius & iustitiam administrari omni meliori modo.
Berlich. d. l. n. 58.

Th. XXIX. Cum autem jure actionis peti
possint, si scilicet ex conventionem in obligationis in-
strumento, vel etiam ex contumacia delicto ve de-
beantur : nihil impedit, quo minus via ordinaria,
principali causa absoluta & lite finita, adhuc exi-
gantur. *Mev. Part. 7. decis. 351. & Brunn. ad l. 13. §.*
6. n. 50. C. de judic. Richter. d. l. verb. und nicht ob
retardatum Processum, und contumaciam commis-
sam, begehret werden &c. De expensis autem, ut
jam indicavimus, adhuc tenendum, quod altera
pars, quæ se gravatam putat, à taxatione iniqua
appellare vel leuterare valeat, *l. ult. C. qu. provoc.*
non est necess. Cap. 1. & 3. de appell. in 6to. Berlich. d.

l. n. 94. Marant. Part. 6. tit. de execut. sent. num. 22. Bocer. Disput. 30. th. 72. & Mynsing. Cent. 2. obs. 22. ubi : sive judex omiserit expensarum condemnationem sive victum ab expensis absolverit, sive minorem expensarum rationem habuerit, appellari posse.

Th. XXX. Hisce præmissis, restat, ut etiam causas, ob quas expensæ circa litem debentur & adjudicantur, videamus. Et quidem 1) ex temeraria vocatione in jus, ut in *l. eum quem temere 79. ff. de judic.* 2) Ex victoria totius causæ, de quibus in *l. properandum 13. §. 6. C. de judic. cap. calumniam 4. X. de poen.* 3) Ex culpa adversarii, seu retardato processu, ut constitutum est in *l. non ignoretis 4. C. de fruct. & lit. expens. Cap. finem litibus 5. X. de dolo & contum.* 4) Ex contumacia adversarii, quæ contumaciales nuncupantur, quarum fit mentio in *l. 15. C. de jud. & in Cap. 6. X. de dolo & contum. Schv vendend. ad Fibig. Part. 1. cap. 2. §. 23. reg. 1. lit. n. Berlich. d. l. n. 104.*

Th. XXXI. Multis autem modis quis temere in jus vocatur & citatur : veluti si quis alterum ex industria & studio, relicto competente iudice, ad incompetens tribunal vocavit. *Meier. in C. I. A. ad tit. ff. de re judic. n. 30. vel alterum pro altero*

tero temere citari fecerit v. g. si plures Titii essent, is in iudicium vocatus sit, quem causa non concernit, *Umm. d. l. disp. 22. th. 4. n. 22.* aut actor in termino non paratus sit expedire, cuius gratia reus citatus comparuerit. *Meier. d. l.* Quibus casibus indistincte expensæ refundendæ sunt: licet maxime alias à parte citationem temere impetrantis, iusta litigandi causa subesset. *d. l. 79. in pr. ff. de judic. ibi Accurs.* Et *Bald. in l. 4. n. ult. C. de fruct. & lit. expens. Umm. d. l.*

Th. XXXII. Idem quoque asserendum de expensis quæ ex victoria debentur, secundum illud decantatum JCtorum: victus victori in expensas condemnatur *per l. 13. §. 6. C. de judic. d. Cap. 5. de dolo & contum.* quacunque etiam ex causa expensæ in litem factæ sint, modo appareat victum malitiose, vel temerarie saltem iudicium suscepisse. *O. P. S. tit. 36. §.* So wollen wir ic. *Et Ord. Jud. Gothan. pact. 1. cap. 22. §. 1. vers.* So ordnen wir hiermit, daß derjenige, so condemniret wird, und iustam causam litigandi oder erhebliche Uhrsachen seines Rechtfertigen nicht gehabt, in die Unkosten verurtheilet werde. *Umm. d. l. th. 7. & communiter DD. ad l. 79. ff. de judic.* Quæ regula ad victi heredes quoque transit, ita, ut si defunctus mali-

malitiose litigaverit, heres non minus in expensas condemnatur: quid juris in Criminalibus sit, vid. apud *Umm. disp. 22. & Martin. ad O. P. S. tit. 36.* Prædicta regula autem suum perdit officium, si victus justam litigandi causam habuerit, modo illam allegaverit: tunc enim compensari debent expensæ. Quales autem causæ à restitutione expensarum liberent, & pro justis habeantur, judicis arbitrio committitur. *Umm. d. l. th. 8. n. 30. Martin. d. l. §. 1. n. 88. & Berlich. Part. 1. concl. 78. n. 13.* quos ad hoc omnino vide. Notari autem mereatur, quod si judex victum victori in expensas aut damna condemnandum, aut eum à refusione expensarum absolvendum putaverit, id in sententia exprimere & causam, cur id statuatur, addere debeat, *per Nov. 82. cap. 10.* adeo ut si contra facit, litem suam faciat. *Meier. in C. I. A. ad tit. ff. de re judic. n. 29. in fin.* Ast illud amplius non observatur, sed satis est, si judex victum ab expensarum refusione in genere ob legitimam causam absolvi dicat. Hinc formula pronunciandi: **Die beyderseits aufgewendeten Unkosten aber werden, aus bewegenden Uhrsachen, gegen einander compensiret und aufgehoben.**

Th. XXXIII. Expensas retardati processus
appel-

appellamus, quæ ob malitiosam litis protractionem debentur *l. 4. C. de fruct. & lit. expens.* Quot autem modis processus retardari queat, in univ-
sum vix tradi potest. Nos eo referimus casum,
quo libellus mutatur, aut etiam emendatur. *Martin. d. l. tit. 5. §. 4. n. 5. 6. & seqq. Ungep. Exercit. 15. qu. 7.* Item, si quis iudicem quasi suspectum fal-
sis ex causis recusare tentet, *Sichard. ad. l. 15. n. 6. C. de judic.* aut procuratorem cum mandato insuffici-
ente mittat, *Sichard. d. l. n. 7.* aut propterea diu ex-
ceptionem suam non producat, ut actor interim
laboribus & sumtibus fatigetur, *Cap. 12. X. de Ex-
cept. Gail. lib. 1. obs. 24. n. 2. Meier. in C. I. A. ad t. ff. de re judic. n. 30.* aut de petitorio ad possessorium
transeat, & in genere, quoties quis, in interlocu-
toria succumbit, modo interlocutoria super arti-
culo facti, non autem super jure feratur. *Umm. d. l. tb. 6. num. 24.* Ubi non reservantur ad finem litis,
sed in quolibet articulo processum impediante re-
stituuntur victori. Illarum tamen expensarum ra-
tio tantum habenda est, quæ factæ sunt super arti-
culo retardante Processum, nec ad alios extensio
fieri debet: quod in taxatione observandum,
Cap. 1. de restitut. spol. in 6to.

Th. XXXIV. Tandem de expensis contu-
E macia-

macialibus, quæ ob contumaciam præstantur, & in nostra exceptione principem vendicant locum, disquirendum. Nequaquam autem nobis animus est, omnes ac singulos indifferenter casus referre, quibus partes litigantes contumaciam contrahant: ne citra intentionem generalibus diutius immoremur, sed potius à diverticulo in viam nobis redeundum erit. De his videre est *Martin. ad O. P. S. tit. 1. pr. & seqq. Item Carpz. in Process. tit. 8. art. 1. 2. seqq. Schruvendend. ad Fibig. part. 1. cap. 2. §. 4. p. 157. Nicol. in Proc. Part. 1. c. 32. & quamplurimi*, quo brevitatis amore nos remittimus. Contumacem autem appellamus, qui in ius vocatus vel plane non comparet, vel comparens non respondet, vel illicentiatus (uti loqui amant) abit. *Ulm. d. l. th. 6. n. 23. & Bald. in l. 15. n. 1. C. de judic.*

Th. XXXV. Quod ad alterum vocabulum, Exceptionem nimirum, attinet, iterum amplissimus se offert campus: brevissimi autem erimus, præcipua saltem attingendo. Notum est, vocem exceptionis ab EXCIPIENDO descendere, quod idem est ac separare & eximere *l. 4. §. 6. ff. de Penu legat.* uti autem est Polysimon: ita multifariam tam apud classicios authores, quam apud JCtos usurpatur *vid. Meier. in C. I. A. t. ff. de Except.*

cept. th. 1. Tripliciter autem potissimum venit :
 1) latissime, ita ut comprehendat nudi facti alle-
 gationem, & simplicem actionis negationem, qua
 dicitur actionem non competere, aut ipso jure sub-
 latam esse, *Vinn. ad princ. Instit. de Except.* 2) La-
 te, pro replicatione, duplicatione, &c. §. 3. *Inst. de*
repl. l. 2. §. 1. ff. de Except. 3) Stricte, pro acti-
 onis vel intentionis ab adverſa parte propositæ ex-
 clusione *d. l. 2. in pr.* Vocatur alias præscriptio,
 ut in *l. 11. §. pen. ff. de except. §. l. pen. §. ult. C. eod.*
Auxilium l. 3. C. de bon. auth. judic. poss. Defensio
l. 4. l. 9. l. 11. C. de Except. Conditio *l. 22. ff. de ex-*
cept. Allegatio *l. un. C. de satisd.* vulgo eine Aus-
 flucht / Einwendung / Einwurff.

Th. XXXVI. Quo in sensu exceptio est
 Jus impugnandi actionem reo competens, ad ex-
 cludendam actoris intentionem ipso jure validam.
l. 2. §. 2. ff. de except. Dn. Born. in disput. ad univ.
Jus judic. 1. th. 40. Oldendorp. in Syllog. Except. p.
m. 2. Species autem exceptionis sunt fere tot, quot
 sunt genera actionum. *Rebus. in tract. de Except.*
Coler. ad tit. X. de except. Sed non omnes in me-
 dium adducere volumus exceptionum divisiones,
 speciesque earum diversas, in quibus copiosus est
Zang. in tract. de Exception. cap. 3. num. 34. seqq. §.

Oldendorp. d. l. p. 6. seqq. Inhaeremus tantummodo divisioni in foro notissimæ & communissimæ à fine & effectu desumptæ, dum aliæ dicuntur peremptoriæ seu perpetuæ, aliæ temporales seu dilatoriæ §. 8. & seq. l. de Exception. Illæ sunt, quæ totius causæ cognitionem tollunt, & vires principalis negotii exhauriunt l. 2. pr. C. de prec. Imperat. offer. Et sic agentibus perpetuo obstant, & semper rem, h. e. causam, de qua agitur, perimunt, totamque actionem excludunt. §. 9. Inst. de Except. ubi vide exempla, l. 3. ff. eod. Dilatoriæ vice versa dicuntur, quæ ad tempus nocent, & actionem quadantenus sufflaminant. l. 2. §. 4. ff. de except. §. 10. Inst. eod. ubi varia referuntur exempla. Quæ iterum duplicis sunt generis: vel enim actionem institutam, vel processum concernunt. Prioribus sunt, quæ vel causæ merita, vel modum proponendi actionem attingunt: hujus generis sunt exceptiones præjudiciales. Jason. ad §. 13. Inst. de act. Posteriores, processum nimirum afficientes, rursus vel judicem, vel litigantes, vel modum procedendi respiciunt. Born. d. l. th. 40. Quæ modum procedendi afficiunt, sunt exceptio deficientis citationis &c. Mev. Part. 2. decis. 237. inter quas etiam Exceptionem nondum solutarum expensarum referimus:

ferimus : de qua in præfenti, quoad ejus fieri poterit, adhuc in specie sumus dicturi.

PARS POSTERIOR
DE
EXCEPTIONE NON SOLV-
TARVM EXPENSARVM IN SPECIE.

CAPVT I.

THESIS I.

Hisce de expensis, quæ tam circa rem quam circa litem erogari solent, præmissis, definitionem exceptionis nostræ adjungere convenit. Non enim sufficit scire unde res promanet, sed etiam quid sit: qualem cognitionem non melius cognoscere, nisi ex definitione seu descriptione aliqua possumus. Describimus autem ita, quod nostra exceptio sit Exceptio dilatoria, qua ob contumaciam tam ante quam post litem contestatam, à parte aliqua commissam, aditus judicialis præcluditur, donec expensæ judici aut adversario solvantur. *l. sancimus 15. C. de judiciis.*

Th. II. Descriptionem rite jam sequitur divisio, quæ etiam probe attendenda : alias enim rei naturam satis discere nequimus. Dividitur au-

tem nostra exceptio, ratione objecti in exceptionem, quæ competit respectu expensarum judici, & quæ competit intuitu expensarum adversario nondum exsolutarum. In quantum judici expensæ debentur? *vid. supra th. 20.*

Th. III. Generis loco, tanquam genus proximum, ponimus exceptionem dilatoriam. Nam alii pro genere modo jus modo exceptionem venditant: *vid. omnino Oldendorp. in Syllog. Except. p. m. 2. seqq.* Sed quis non videt, quod hac ratione genus remotum pro proximo ponatur. *arg. pr. Inst. de servit. princ. Inst. de usufruct.* Jus enim non est ipsa exceptio, sed tantum facultas oppugnandi adversarii intentionem ipso jure competentem. Exceptio vero tanquam genus, dilatorias & peremptorias exceptiones includit, & sic definitio latior esset suo definitio. Nos autem in præsentī considerabimus exceptionem non ut proponendam, sed ut propositam: & nihil aliud est, quam allegatio judicialis, quæ adversarii intentionem differt. *pr. Inst. de except. arg. l. un. C. de satisd. Dn. Struv. in Synt. J. C. Ex. 46. th. 2. Schuvvendend. ad Eckold. tit. ff. de except. §. 2. Carpz. in Proc. tit. 9. art. 1. & Zanger. de Except. Part. 1. cap. 3.* Reliqua verba in definitione posita in sublequentibus explicabimus.

CAPVT

CAPVT II.

De causa efficiente.

Th. I.

Deliberata in præcedenti capite definitione atque divisione, suasu nostræ methodi nos convertimus ad causam efficientem : ubi causa vel remota, vel propinqua occurrit. Ad remotam referimus juris dispositionem, quæ non proxime effectum tribuit, sed tantum opponenti facultatem agendi concedit : & hac ratione jus & naturale & civile consideramus. Quod illud attinet, exceptiones sunt genus defensionis, cuius jus ita hominibus concessum, ut & in brutis vestigia ejus & propulsionem injuriæ deprehendamus. *pr. Inst. de Except. arg. l. 3. ff. d. 3. §. 1. Jur. l. 1. §. 27. ff. de vi & vi arm. Treutl. Vol. 2. disp. 26. th. 1. lit. A. Schuvend. ad Eckold. t. ff. de Except. §. 7.* In jure civili autem apertissimus textus in *leg. Sancimus 15. C. de judic. cui accidit auth. qui semel action. C. quom. & qu. jud. profer. & Nov. 112. cap. 3. §. si vero intra. Cap. 5. X. de dolo & contum.*

Th. II. De causa efficiente proxima, quæ immediate sine alterius interventu effectum producit *Schuvendend. d. l. §. 3.* nunc dicendum : in
qua

qua DD. sibi non correspondent. Sed relicta illorum conciliatione, rem ita explicamus, ut exceptio vel pro jure aliquo quæsito, quod est in nostro patrimonio, atque sic pro facultate excipiendo, vel pro actu quodam opponendi exceptionem sumatur. Priori casu causa efficiens nihil aliud est, quam jus obligandi illum ob non solutas expensas proveniens, *arg. l. 21. ff. de except. rei judic.* Posteriori casu, causa efficiens proxima excipientem ipsum determinat *l. 15. C. de Judic.* Qui potest esse adversarius in judicio, modo rationem & personam standi in judicio habeat, *arg. l. 2. C. qui leg. pers.* Nec interest an sit actor, an vero reus: sive de eadem lite, sive de alia litigandi causa, sive in hoc sive in alio judicio agatur *d. l. 15. C. de judic. ibique Iason. Carpz. in Proc. tit. 24. art. 4. n. 42. cum seqq. & in Respons. lib. 3. Resp. 30. Meier in C. I. A. ad t. ff. de Except. rei judic. th. 30. Rivin. in spec. Except. Cap. 21. n. 2. Oldendorp. in Syllog. Except. p. m. 273.*

Th. III. Sed in contentionis ferram magis magisque trahitur: Utrum tertius contra eum, qui in expensas condemnatus est, hanc exceptionem ex jure cesso possit proponere: Negant hoc aliqui, existimantes, quod hæc exceptio inter ipsas partes adjudicatas, non vero ad expensas ab alio, & non

& non collitante, cessas pertineat. Jus autem personale non admissionis post cessionem factam hujusmodi expensis inesse non posse, cum sit ad certas personas inter se litigantes restrictum. Inde, si ex jure cesso hæc exceptio allegatur, formula replicandi: Kläger vernimmt mit Verwundung, daß Beklagter sich unternommen, von Klägern etliche *Expensen* zu fordern, und daß er nicht eher zum Einbringen, als biß selbe abgestattet, gelassen werden möchte, angesuchet. Nun ist zwar bekandt, was disfalls in denen *Judiciis* bräuchlich, es ist aber solches nur einzig und allein auf dergleichen Unkosten, welche unter denen Partheyen selbst zuerkannt, zu *restringiren*, diejenigen aber, welche Beklagter vorjeho *prætendiret*, will Er von *Il. cediret* bekommen haben, welcher halben aber die *Exceptio refusionis* nicht statt findet: Massenn denn Kläger Beklagten damit abzuweisen, und die Einlassung aufzulegen bittet. Et secundum hanc sententiam ad requisitionem Quæstoris George Siegmund Winthers, in causa Daniel von Kerchhoffs Wittwen und Consorten, Klägere, contra Reinhold Richtern, Beklagten zu Frisniz, incluta Facultas Juridica Lipsiens. mens. Novembr.

1690. hunc in modum pronunciavit : Daß Klä-
gers Suchen nicht Statt habe. B. R. B. Quæ
sententia postea mente April. 1691. in Appellatio-
nis instantia confirmata est. Præterea in causa
Philippi Rüdigers, Klägern an einem / contra e-
undem Reinhold Richtern, Beflagten an an-
derm Theil, prælaudata Facultas Lipsiens. sequen-
tem in modum respondit : Daß Klägers Su-
chen nicht Statt habe, sondern es wird Beflag-
ter mit der Leuterungs-Prosecution zugelassen.
B. R. B.

Th. IV. Verum enim vero contrarium jam
olim asseruerunt *Robert. Marant. in Prax. aur.*
Part. 6. §. de contumacia n. 17. & Sichard. ad l. 13.
& 15. C. de judic. n. 4. ubi inquit. Non modo non
debet audiri contumax in illa causa, in qua fuit
contumax, verum etiam non audietur in aliis cau-
sis, quas cum aliis personis habet, coram iudice
eodem, nisi prius adversario farlerit expensas.
Cum quibus facit *Bened. Carpz. lib. 3. resp. 30. &*
quamplures, inquentes : quod contumax in ju-
dicio non sit admittendus ante refusionem expen-
sarum, in quas alia quantumvis ex causa interque
alias personas ventilata fuit condemnatus ; tum
ob generalitatem textus in *l. 15. C. de judic. verb.*
omnem

omnem judiciale aditum claudere contumaci jubemus, priusquam expensas restituerit, quæ verba generaliter accipienda: tum quod hæc exceptio non tam propter partem collitigantem, quam potius propter spretam judicis jurisdictionem contra contumacem conceditur. Carpz. d. l. Rivin. in specim. Except. cap. 21. §. 2. Martin. ad O. P. S. tit. 10. §. 1. n. 27. cum seqq. Atque eodem de casu a Lucio quodam Maxio consultum in illustri hac Academia inclytum Antecessorum Collegium, affirmantem sententiam luculentissimis argumentis defendit: quæ quoniam digna sunt, ut publice legantur, fas erit, id ipsum integrum hoc loco exhibere:

**Unsere freundliche Dienste zuvor,
Ehrenvester Wohlgelahrter / günstiger,
guter Freund !**

**Auf die Uns übersendete Facti Speciem, wor-
über Unsere in denen Rechten gegründete
Meynung gesucht worden / sprechen wir vor
Recht: Wird Titius, Kläger / dem Cajus, Be-
klagten / mit dem er biß daher in puncto rei vindi-
cationis im Streit gelegen / zehn Reichs Thaler
Unfo:**

Unkosten / wegen seines ungehorsamen Aussenbleibens / schuldig ; Dannenhero er zum rechtlichen Verfahren *per L. Sancimus. 15. C. de Judic.* nicht weiter gelassen / sondern *exceptione non solutarum expensarum* abgewiesen werden wollen. Es stehet aber Titius, um Zeitläufigkeit / und mehrere Unkosten / zu vermeiden, freiwillig vom Proceß ab, ohne daß er zuvor die zuerkannte 10. Rthlr. dem Cajo abgeföhret hätte. Nachdem aber kurz darauf angeregter Titius den Sempronium vor eben selbigen Gerichten in puncto debiti belanget, mit Bitte, daß dieser *ad recognoscendum* vorgeladen, und die Zahlung, bey Vermendung der Hülffe, ihm auferleget werden mögte, erscheint zwar Sempronius auf den anberaumten Termin ; Alleine er will wider Titium die dem Cajo zugestandene *exception non dum solutarum expensarum ex jure cesso* einwenden. Derowegen nunmehr die Frage vorfällt : Ob Sempronius mit Bestande Rechtens diese *exception ex jure cesso* dem Titio entgegen setzen könne ? und erwehnter *Lex 15. C. de Jud.* dahin auszuweisen, daß Titius wider den Sempronium nicht eher zu hören sey, biß die 10. Rthlr. Unkosten, zu denen Sempron. den Anspruch vom Cajo erhalten, abgeföhret worden ? Wie?

Wiewohl nun dafür gehalten werden mög-
te, daß 1) diese exception, oder jus non admissio-
nis personal sey, und post cessionem factam denen
expensis cessis nicht weiter anhangen, der Gestalt,
daß wie solches einem Cessionario des Actoris
nicht schaden, also auch einem Cessionario des
Rei nicht zu Statten kommen könne; indem zu
des Beklagten sonderbahrem Behuf eben dieses
eingeführet worden / daß ob er schon nicht eben
sofort, wenn der Kläger mit Erstattung der Un-
kosten säumet, von der Instanz entbunden wird,
derselbe jedoch inzwischen der Einlassung sich ent-
brechen könne. Hierüber 2) der Cedent selber
nicht sowohl seine habende Exception, welche,
nachdem der Kläger von der Klage gänzlich ab-
gestanden, und dannhero weiter keine Klage
vorhanden, cui objici potest exceptio, nicht ge-
braucht werden kan, als vielmehr das Jus agen-
di zu Eintreibung der Unkosten überlassen zu ha-
ben scheint, woraus dem Cessionario so wenig,
als wenn ihm sonst eine Forderung cediret wor-
den, eine von der Einlassung befrehende Excep-
tion (nur etwa die exceptionem compensationis,
welche doch nicht ad formam processus, wie das
jus non admissionis, sondern ad merita causæ selbst

gehörig / ausgenommen) erwachsen mögte. Woraus dann scheinet / wie auf die vom Sempronio vorgeschützte exceptionem *d. l. Sancimus*, folgender massen erkannt werden müsse : Daß nemlich des Beklagten Suchen nicht Statt habe / sondern derselbe, seines Vorwendens ungeachtet / auf die erhobene Klage sich einzulassen schuldig sey.

Nichts desto weniger aber und weil die exceptio non admittendi Actoris für dergestalt personal nicht zu achten / daß dieselbe nicht sollte von dem Reo einem andern / mit eben der Qualitæt, cediret werden / und folglich dieser sich damit von der Einlassung wieder eben den vorigen Kläger / obschon in einer andern Sache (weil diese Exception auf die Merita weder einer noch der andern Action nicht gerichtet / sondern insgemein die formam und auctoritatem judiciorum angehet) befreyen können. So kan auch Sempronius mit solcher ihm vom Cajo cedirten Exception wohl fortkommen / und bevor ihm Titius die 10. Rthlr. Unkosten erstattet haben wird / von der Einlassung auf dessen Klage sich wohl entbrechen. Dann so anderst (1) dieses jus non admissionis personal wäre / müste es vornehmlich ex parte

parte Actoris, als der das delictum contumaciae verübet, personal seyn, und würde solches weder demselben, si ipse ex alia causa eundem Reum conveniret, noch dessen Cessionario, der die vorige Action fortstellen wollte, in den Weg gelegt werden können. Nun aber ist der Reus in beiden Fällen sich der gedachten Exception zu gebrauchen befugt.

Et de Cessionario quidem tanto minus dubitari potest, (sicuti v. c. etiam fidejussor exceptionem cedendarum actionum, quæ similiter Actorem repellit, hujus Cessionario valide opponit: *L. 17. L. 36. de fidejuss. L. 11. C. eod.*) quoniam etiam Actori ipsi aliam causam cum Reo eodem suscepturo exceptio illa recte objicitur. *Carpz. lib. 3. tit. 3. resp. 30. cum citatis ibid. arg. d. L. Sancimus*, ubi simpliciter: *judicialis audientia* debet Actori illi per Judicem *denegari*. *§ L. 26. §. 6. Quibus ex caus. major.* qua nituntur Maranta & cæteri apud Carpzovium adeo ut omnes causas, quas idem actor habuerit, cum primis adversus eundem Reum, exceptio hæc afficiat: indeque etiam diversum non videatur statuendum esse quoad actionem aliam, quam Actor ille tertio cuidam cessit, si hic eam instituire adversus Reum istum velit: eo, quod
cessio-

cessionarius eodem jure utatur, cum cedente suo, neque Rei conditio per Actoris factum deterior fieri debeat. Quo facit non minus, quod in causa simili spolii possit spoliatus urgere restitutionem ejus, etiamsi à spoliatore in alia causa conveniatur, adeo, ut ne in hac quidem teneatur respondere prius, quam in altera illa restitutus sit. C. 2. § 4. d. Ord. cognit. ibique Panormit. § commun. Wie dann auch der Spoliatus dem Cessionario Spolianti, die exceptionem spolii kräftig opponiren kan; ne alias in potestate delinquentis sit, spoliati conditionem per cessionem facere deteriore. Ant. Fab. lib. VIII. tit. 3. Cod. Sab. def. 26. (ubi, quod exceptio illa spolii sit in rem non in personam.) Und obgleich (2) was den Beklagten anbelangt, die Contumacia wider desselben Person begangen worden; So rühret dennoch solche von dem facto personali des Actoris her, welcher, indem es dessen Jura mit einander afficiret, um so viel mehr auch hingegen dem Reo keine Personalität aufzubürden, daß er sich nicht sollte auf alle Weise seines erlangten Beneficii bedienen können; nachdem auch ihm zu gut solches also geordnet worden. Neque enim jus repellendi Actorem pro simpliciter personali habendum est, eo,

eo, quod pro tali nullibi in jure declaretur, & imo
damnum pecuniarium & patrimonium Rei con-
cernat citra factum & culpam ejus.

Zumahl im wiederigen Fall (3) wenn bloß
dieses Beneficium auf der Person des Rei beste-
hen sollte / sodann allemahl, wenn der Actor sei-
ne böse Sache nicht fortzustellen getraute / er
den Reum um sein Beneficium würde bringen kön-
nen. Sic vero inanissimum foret beneficium, &
nullum penitus, quod nullo calu competere posset
Reo, quando Actor ob malam causam ab actione
desisteret. Und wenn man schon hier wieder ein-
wenden wollte / daß entweder der Reus seine Un-
kosten per actionem judicati an den Actorem su-
chen / oder auch diese Forderung einem andern ce-
diren könnte, welcher entweder agendo oder com-
pensando selbige von dem Actore gleichwohl ein-
zubringen. So würde es aber doch solcher Ge-
stalt dabey verbleiben, daß dann das remedium
speciale in *L. Sancimus*, nemlich das Jus repellen-
di Actorem ab agendo (dergleichen in der actio-
ne judicati oder exceptione compensationis nicht
ist) ohne Effect und umsonst sey / quippe tale re-
medium quod actor contumax semper eludere
valeat.

Ja es würde (4) der *Lex, Sancimus*, wie doch der Imperator intendiret / die *contumaciam Actoris* nicht in einem mehrern / denn vorhin durch andere *Leges* beschiehet / refræniren / weiler doch nur die zuerkannten Unkosten refundiren würde / wodurch aber der Reus ein anders nicht / als was er ausgelegt / auch offters bey einer genauen Moderation der *Expensarum* nicht einmal dasselbige / und über diß auch solches nicht anderst / dann erst nach längern Verzug / erstattet bekäme / da hingegen der Kläger von aller Bestrafung seiner *contumacia* leer ausgehen würde. Wann aber gleichwohl (5) der Beflagte die *exceptionem expensarum debitarum* einem tertio ad effectum compensationis cediren kan ; So ist nicht wohl zu befinden / warum denn diese Cession nicht mit eben dem Beneficio oder Jure annexo non admissionis ad audientiam judicariam , ehe solcher Exception abgeholfen wird / sollte geschehen können. Denn i. können alle Jura regulariter cediret werden. Insonderheit aber ist nicht in Zweifel zu ziehen / quod jus illud non admissionis ad heredem Rei conventi transmitti possit, illa vero solum cedi non possunt, quæ transmitti nequeunt. *Berlich. 2. dec. 165. n. 12. imo etiam,*
quæ

quæ transmitti possunt, illa ut plurimum possunt cedi. *Carpzov. II. const. 29. def. 3.* nisi quæ ad causam patrimonii non pertinent; quale tamen non est jus illud non admissionis. Imo si res ipsa potest cedi, etiam potest cedi qualitas, quæ illi inhæret. Sic enim Dominus feudi, v. c. potest cedere alii prælationem in re feudali, ut & Emphyteuta in re emphyteutica, quando simul rem cedit, cui illa prælatio innexa est. *Sand. d. prohib. rer. alienat. c. 5. n. 33. Carpzov. 2. const. 39. def. 10.* & sic in aliis.

2. Kan auch der Reus die exceptionem compensationis mit einigem Nachdruck nicht anführen; nisi etiam causam illius exceptionis adducat; hæc vero est contumacia, eaque habet effectum juris non admittendi, priusquam illa modo legali purgetur. **6. Würde der Cessionarius Rei die exceptionem compensationis, wann nur diese ihm zu statten kommen würde / in allen Actionen nicht brauchen können:** Et tamen exceptio non admissionis in omnibus locum habet, & habere debet. Quid enim si hunc Cessionarium Actor antea contumax nunc quidem actione reali conveniret? **Wie dann 7. auch wohl der Actor des Rei Cessionarium mit einer solchen Action belangen mögte, deren er nicht geständig seyn könnte.** Ita ve-

ro, si vel maxime actio alias compensationem admitteret, tamen ne quidem Reus exceptione hac, uti cupiet, nec poterit: cum nihil ipse compensandum habeat, qui tamen posset uti commodum & jure suo exceptione illa non admissionis, ex jure expensarum sibi cessarum. Welches wann es nicht zulässig seyn sollte, würde auf Seiten des Rei die Cession umsonst, und hergegen der Actor, ob er schon contumaciam begangen, für dem le-ge, *Sancimus*, ausser Gefahr seyn. Hiernächst und 8. wenn diese Qualitas des beneficii non admissionis so gar personal seyn sollte, würde nicht einst das Debitum in die Compensation gezogen werden können. Quippe quod illa debita, quæ personæ cuidam adeo arcte adhærent, per aliam ejusdem nomine in compensationem deduci non possunt. Die weil aber 9. dießfallß auf die einmal begangene Contumaciam des Actoris, und im übrigen weder auf die Qualitatem Actionis noch Exceptionis gesehen wird, auch anderer Gestalt, und wenn man hierüber einigen Disputat verhängen müste, nur mehrere Lites aus an Handnehmung des seiner Art nach kurz gefaßten Remedii *L. Sancimus*, entstehen würden; So ist billig von denen Interpretibus, sonderlich bey dem Carpzo-vio,

vio, ratione Actoris, kein Unterschied nachgege-
ben; sondern dahin geschlossen, daß dessen con-
tumacia per non admissionem ad ullam audientiam
Judicis schlechterdinges compulcirt werden solle.
Dahero auch ratione des Beklagten, dessen Fa-
vor um so grösser seyn muß, die Billigkeit erfor-
dert, daß derselbe nicht nur für sich, wenn der A-
ctor wiederum auf ihn fortdringet, zu denen Un-
kosten gelangen, sondern auch derselbe es per ali-
um dahin bringen möge, daß der Actor dem legi,
Sancimus, nicht entgehe. Neque etiam per hoc
Actoris conditio redditur deterior, ceu nec Cessio-
narius Rei meliori jure, quam auctor ejus fruitur,
quemadmodum nec minori jure uti debet. L. 156.
§. plerumque. L. 143. d. R. 7. Vielmehr 10. weil
nicht weniger auch der Kläger wider den Beklag-
ten sich des Remedii ex L. *Sancimus*, gebrauchen
kan, daß nemlich dieser eben wohl zum Einbrin-
gen eher nicht gelassen wird, er habe dann dem
Kläger zuvor die Unkosten erstattet. d. l. *Sanci-
mus*, ibi: *personacitata. Adversarius. aditus ju-
diciorum. junct. Salyceto, Sichardo &c. ut & Me-
nochio 1. Arb. Qu. 36. n. 1. ipsoque istud comproban-
te judiciorum usu quotidiano.* So werden beyde
Theile ad paria redigirt / und wie demnach dem
G 3 Cessio-

Cessionario Actoris ab eodem Reo die Exceptio non admissibilitatis opponiret werden kan; Also muß auch dem Cessionario Rei dergleichen / ob- schon in alia actione, adversus eundem Actorem, verstattet seyn; postquam non Reus exceptione illa ex sua persona usus est, verum ex persona Rei conventi, & causa juris ab hoc semel quæsit.

II. Ist kein Zweifel / wenn der Actor wi- der den Contumacem Reum ein Jus quæsitum ex *L. Sancimus*, hätte, und sodann jener seine Action einem andern cedirt, daß dann nicht dieser sollte die Einwendung der non admissio wider den Reum brauchen können. Warum sollte denn dem Reo, oder dessen Cessionario nicht auch der- gleichen gegönnet seyn? unerachtet er sonst die- sem nur das Jus per exceptionem quæsitum cedirt, dann auch der Actor seinem Cessionario solch Jus nicht anderer Gestalt, dann separatim, oder di- stincte cediren kan, weil solch Jus der actioni ces- sæ principali per se nicht anhänget; auch keine Action, sondern eine Exception sowohl, als bey dem Reo convento ist, und auch sonst Exceptio- nes mit ihren Qualitäten nicht weniger, als Acti- ones cedirt werden können. So kan auch 12. der Beklagte, wenn er sonst in einer andern Sa- che

che von eben dem Actore belanget wird, dieser Ex-
ception, ob er solche schon in einer differenten A-
ction und Process erworben hat, sich gleichwohl
gebrauchen: & quidni ergo potest eadem uti ad-
versus eundem Actorem Rei istius conventi Ces-
sionarius, ab eodem Actore, licet alia actione
conventus. Ja es ist 13. dieses Jus non admissi-
onis so gar nicht personal, daß es auch nicht ein-
mahl den Reum allein, ja nicht nur den Actorem
wie den Reum, sondern auch gar den Judicem an-
gehet. Imo ad Judices diserte illa Constitutio
directa est, & hinc in partem Legum judiciaria-
rum venit. Inmassen die Zurückweisung von
dem Judicio erwehnter Lex *Sancimus*, schlechter
Weise auf die contumaciam eines oder andern
Theils setzt, welcher vermessen unbedachtsam
oder auch frevelhaft einen andern entweder zu
Gerichte ziehet, oder darben aufhält, und nach-
dem er ihm Unkosten gemacht, davon zu gehen,
oder dem Gericht zu entweichen gedencet, dahe-
ro wenn auch schon ein oder ander Theil sich dieses
Einwurfs nicht bediente, sodann der Richter den
Actorem v. c. entweder in eben dieser, oder auch
in einer jedweden andern Sache (*omnem judicio-
rum copiam illi claudere, habetur in d. l.*) bevor er
die

Die Unkosten erstattet habe / zurück weissen kan :
indeque est causa publica & realis. v. d. l. *Sancimus*.
§ Novell. 112. c. 3. pr. item *Auth. qui semel actionem*.
C. quomodo § quando Judex. non simpliciter pri-
vata, aut personæ inhærens. Adeo, ut, quoniam
Judex ex officio repellere actorem, in quacunque
causa experiri volentem potest, etiam possit idem
& debeat multo magis, quando Rei Cessionarius
istud petierit. Cum & quousque durat contu-
macia, eousque etiam coercitio duret. Neque
etiam 14. *Audientia judiciaria* est Actoris vel Rei,
sed est Judicis, quam ipse denegat; quem & con-
temnere contumax censetur. L. 26. §. 6. *quib. ex*
caus. maj. in tantum, ut si maxime coram delegato
fuerit admitta contumacia, possit ob hoc repellere
contumacem Ordinarius, & vicissim. *Jason. ad*
d. l. Sancimus, Und wenn 15. auch ein anderer
Reus, den ein solcher contumax mit einiger Action
zu belangen gemeynet / dergleichen Exception
ihm vorwerffen kan; Wie denn solchen falls der
Judex darauf zu sehen / und daß der Actor sich
vorher mit dem vorigen Reo deßhalben abfinden
solle / zu verschaffen hat.

Juxta sententiam Jasonis & aliorum apud
Carpz. d. l. (woselbst auch gar Maranta nebst dem
Sichar-

Sichardo, quos ipse probat Carpzovius, haben wollen, daß der Judex, coram quo contumaciam Actor admittit, bey andern Judicibus, vor denen dieser einige Sache anzuspinnen gedenden mögte, dahin erinnern solle, damit der Actor, antequam expensas illas contumaciæ refuderit, von ihnen nicht zugelassen werde. Qua ratione cum judex possit mandare hanc coercionem aliis, quidni posset etiam mandare & cedere alii jus sibi propius quæsitum Reus vel pars litigans?) So würde vielmehr ein Cessionarius, welcher von eben dem Reo seine causam, und die expensas selbst einzustreichen hat, mit solcher exceptione non admissionis gehöret werden müssen.

16. Gänzlich dafür zu halten, daß wenn ein Tertius, der von dem ersten Reo die causam oder Cessionem nicht hat, dem Actori solche Exception ex *L. Sancimus*, vorwirfft: derselbe hierdurch nichts unschickliches begehe, nicht nur weil dieses eine causa publica ist, als auch, weil eine Exceptio de jure tertii zugelassen werden muß, quando constat, tertium istum non nolle, licet forte non velit. Nam in exceptionibus, quæ jus agendi excludunt, etiamsi tertius non velit, dummodo non nolit, utilitas exceptionis Reo haud unquam

H

quam deneganda est, per trad. *Ant. Fabri C. Sab. ad tit. d. petit. hered. def. 2.*

Endlich 17. mögen auch die Remedia spoli cedirt werden / *L. 16. §. 4. d. pet. hered.* und daher die Exceptio, spoliatum ante omnia esse restituendum, welche jedoch eben wohl Præclusiva, ut ab actione repellens ist. *c. 19. X. d. Judic.* Nam & hæc personæ non qua tali, sed ob rem competunt, v. *Menoch. recup. poss. rem. 15. num 59. seq. Anton. Fab. lib. 4. C. Sab. tit. 29. def. 7.* Quidni ergo hæc etiam ex *L. Sancimus* repulsiva exceptio? Was nenhero es bey obiger Meynung / daß Sempromius sich solcher Exception ex jure cesso wider den Titium gebrauchen könne / um so mehr billig zu lassen / von Rechts wegen. Uhrkundlich mit Unserm Insiegel besiegelt.

Ordinarius, Decanus, Senior,
und andere Doctores der Juristen-
Facultæt in der Universitæt

J E N A.



CAPVT

CAPVT III.
DE
OBJECTO.

THESIS I.

Postquam causam efficientem perspeximus, ordo disputationis nunc nos ad ipsius objecti explicationem invitat, quam omittere nobis religio est. Duplex autem in hoc nostro themate considerandum est objectum: aliud nimirum personale, aliud reale. Personale est persona, cui hæc exceptio opponitur, sive quis agendo sive excipiendo in iudicio compareat, modo ob contumaciam, aut etiam malitiosam litis protractionem in expensas sit condemnatus. *l. 15. C. de judic. Berlich. Part. 1. concl. 28. num. 35. cum seqq.* Nec interest, an sit ipse Principalis, an Procurator: nam & hoc casu dominus non amplius auditur nisi solutis expensis. *Octav. Cacher. decis. 9. num. 2. Carpz. d. l. resp. 30. num. 9.* in tantum, ut ne minorem quidem contumacem *Bart. in l. si finita 2. §. si forte ff. de damn. infect. Jason. ad l. 15. de judic. n. 7.* nec personam fictam, ut ecclesiam sive Prælatum ejus, nec Universitatem vel Collegium excipiamus. *Carpz. d. l.*

d. l. ubi duodecim prædictæ regulæ ampliationes ex Jasone adducit, & *Brunn. ad dict. leg. 15. C. de judic.* quo brevitas studio nos remittimus.

Th. II. Diximus in thesi præcedente, exceptionem nostram actori & reo esse communem. *Rivin. in Specim. Except. cap. 21. n. 1.* Licet autem rarissime accidat, Actorem in termino non comparere, cum ejus potissimum inter sit, causam tractari, litemque ocysus finiri: nihilominus contingere potest, & interdum contingit, eum contumaciter in termino emanere; quod quando fit, ejus contumacia pro juris ac consuetudinis diversitate varie coercetur. De jure civili interest, utrum ille ante, an vero post litem contestatam contumaciter emaneat? Illo casu hanc ferre solet poenam: 1) ut reus ab instantia absolvatur, reservata tamen sua actori actione *l. 13. §. 2. C. de judic.* 2) Condemnatur ad reo restituendas expensas *d. l. 13. Brunn. in Process. Civil. cap. 4. n. 3. Mev. ad Jus Lubec. lib. 5. tit. 4. art. 1. n. 19.* Lite autem contestata, si Actor emaneat, & de causa judici liquido constet, sententia fertur vel pro reo vel contra reum, actorem juxta in expensas condemnando *d. l. 13. Rosbach. in Proc. Civ. tit. 30. n. 19. Coler. Part. I. decis. 104.* Jure Saxon. communi, actore contumace

tumace existente, reus citationem cassari, & se ab actione cum refusione expensarum absolvi petere potest, actorque judici ad mulctam obligatur. *Landr. lib. 2. art. 8. vers. kömmt jener.* Jure autem Saxon. Electorali, & consuetudine fori recepta, reus actoris contumaciam accusans absolvitur ab instantia, vel potius à citatione, & actor reo expensas refundere & cautionem, si petitum hoc fuerit, de lite, quam denuo est institurus, prosequenda, præstare tenetur, *O. P. S. tit. 10. §. 1. vers.* Soll Beklagter uf sein Ansuchen 2c. Item obtinet in Ducatu Sax. Gothan. & Altenburg. *per ordin. Judic. de anno 1670. Part. 1. cap. 4. §. 1. in verb.* Würde Kläger weder vor sich / noch durch einen gnugsamen bevollmächtigten Anwald / auf den angesetzten Rechts-Tag oder Termin erscheinen, soll Beklagter von der Instanz losgezehlet, Kläger aber in die verursachte Unkosten und Caution de lite prosequenda oder Vorstand / wegen fernerer Vorstellung der Sachen / zu leisten vertheilet werden. Itaque Actor contumax in foro nostro ad ulteriorem suam deductionem non admittitur, nisi reo restituerit expensas, in quas condemnatus est. *Carpz. in Proc. tit. 8. art. 1.* Sicque reo, cui nondum refusæ sunt expensæ, competit exceptio

litis ingressum impediens, & quidem in odium contumacis. *Hartm. Pistor. observ. 148. num. 18.*

Th. III. Reum contumacem quod attinet, nolumus referre poenas, quibus de jure civili eorum contumacia coercetur, *vid. Martin. ad O. P. S. tit. 10. §. Im Fall aber, & Berlich, Part. 1. concl. 17.* Sed subsistimus in ea, quæ Jure Saxon. constituta est, amissio scilicet causæ, *Landr. lib. 2. art. 9. & 24. vers. kommt Er dann nicht vor, Hartm. Pistor. Part. 1. Quest. 1. num. 2.* Non statim autem ad executionem devenitur, sed reus ob contumaciam suam prius condemnatur ad legitima impedimenta, *bis auf Ehehafft / i. e. ad deductionem impedimentorum caularumve absentiae*, quibus à contumacia se liberatum & purgatum existimet, *O. P. S. d. l. §. Im Fall aber, Vers. soll Er auf des Klägers vorgehende Beschuldigung. 2c. Hartm. Pistor. d. l. n. 13.* Postea demum in amissionem causæ, *bis auf die Hülffe / Coler. ad Cap. 1. X. de judic. num. 51. Zobel. Part. 1. differ. 16. n. 19.* Ast hæc poena contumaciæ Interpretibus nimis dura videtur, sicque reus rigori Juris Saxonici eximitur, nec semper vel ad legitima impedimenta, vel in executionem condemnatur: maxime 1) si de insinuatione citationis certo non constet, aut saltem

tem iudex de ea dubius sit. 2) Si citatio terminum Saxonicum plenum non comprehendat. Propterea tamen reus ab expensarum restitutione immunis non est, sed ut plurimum ad refusionem sumtuum condemnatur, attestante fori observantia, & hoc non tam in contumaciæ, quam negligentia pœnam, quod exceptiones termini angusti aut non rite insinuatae citationis in iudicio debito modo non protulerit, sed absens tantummodo per literas id fecerit, uti tradunt DD. *ad l. edicta C. de edend. Ant. Faber. in Cod. lib. 4. tit. 1. n. 2.* Hinc bene tenendum, si terminus nimis angustus præfixus, aut citatio non rite insinuata fuerit, exceptiones viva voce in termino esse proponendas, alias pœna contumaciæ vix evitabitur. *Riv. in Specim. Except. cap. 12. ubi plura.* Secus autem est, si de citationis insinuatione prorsus non constet, ubi reus impune emanere potest. *Carpz. in Proc. tit. 8. art. 5. & in Jurispr. forens. Part. 1. Const. 9. Berlich. Part. 1. concl. 17.*

Th. IV. Objectum reale sunt expensæ ipsæ quas litigans solvere tenetur, siue sint judiciales siue extrajudiciales & parti adversæ debitæ, de quibus supra *th. 20. & 21.* mentionem fecimus. Nam ob judiciales, quas iudex vindicat, aut actuarius, siue

sive ex hac sive ex alia causa debeantur, non prius parti litiganti aditus iudicii est aperiendus, quam si solvantur expensæ. Et licet de iisdem in *l. 15. C. de judic.* specificè nihil habeatur, cum magis loquatur de expensis contumaciæ parti debitis: tamen ex observantia fori hoc introductum est, ut ejusmodi expensæ ex quacunque causa debeantur, citra moram solvantur. Cum qua concordat *O. P. S. tit. 7. §. Schließlich* / *ibi*: in alle Wege darauf bedacht seyn, wie die Gerichts-Gebühren von ihren Parten eingebracht werden, oder, in Verbleibung dessen, die selbst zu entrichten schuldig seyn, und sonst nicht zugelassen werden. Et ita coram Quæstore zu Trißnitz N.N. causa ventilata ubi reum N. expensas judiciales exsolvere reculantem iudicium, licet non contradicente adversario, admittere nolebat, Mens. Jan. 1692. Domini Scabini Lipsi. pronunciarunt: Daß Beklagte Suchen nicht Statt habe, und ist derselbe seines Vorwendens ungeachtet, die fol. 168. specificirte Gerichts-Expensen sub signo † zu entrichten schuldig. **B. R. W.**

Th. V. Nunc admonendi sumus de expensis ipsi parti refundendis, ubi nihil refert, an istæ ipsam concernant causam, an vero ex alio principio

piō oriantur, utrum inter easdem, an verò inter alias personas litigium instituat; propter generalitatem textus in *l. 15. C. de judic.* Interim tamen svadendum reis est, ne huic exceptioni nimium confidant, cum interdum iudices, circumstantiis ponderatis, rigorem juris attemperare, & insimul in ipsis causæ meritis pronunciare soleant. *Nicol. in Proc. Part. 1. cap. 18. num. 4. Dn. Rivin. in Specim. de Except. cap. 21. n. 5.* Sed ad minimum satisficiant citationi, *arg. O. P. S. tit. 11. §. alle Exceptiones dilatoria &c.* alias poenam contumaciæ haud effugient. Vice versa iudicis arbitrio relinquitur, an velit ex officio audientiam denegare, donec expensæ restituantur, licet à parte haud petitæ fuerint.

Th. VI. Quæstio, de qua supra nonnihil dictum est, iterum sese offert, utrum adversarius præter expensas judiciales, etiam extrajudiciales, quæ Advocato, Procuratori &c. exsolvit. Item, damna ex necessaria quadam consequentia provenientia, repetere possit? Negat hoc *Hartm. Pist. obs. 140.* inquiens: Etsi regulariter expensarum nomine veniunt etiam expensæ Procuratorum & Advocatorum, secus tamen est, in casu proposito, ubi propter contumaciam Actor expensas refundere tenetur. Hoc enim casu solum veniunt expensæ,

penſæ, quas fecit comparens in ſua comparitione,
& ratione contumaciæ. *Hartm. Piſtor. d. l. § ibi-*
dem citati. Verum enim vero affirmativa nobis
magis arridet, obſervantia fori innixis, qua Acto-
rem contumacem ad reſtitutionem expenſarum
ſimpliciter ac indifferenter condemnari videmus.
Carpz. in Proc. tit. 8. art. 1. n. 44. Martin. ad O. P.
S. tit. 10. §. 1. num. 33. Ulmm. ad Proc. diſp. 22. th. 6.
n. 23. Dn. Richter. Vol. 11. Conſil. 235. Secus eſt in
Advocatis in propria cauſa expenſas petentibus,
prout Scabini Lipſienſ. ad requiſitionem Johann.
Voigts zu Frenberg Menſ. Martii 1690. reſpond.
Habt Ihr wider N. wegen hundert Gũlden ge-
liehenen Geldes Klage erhoben, worauf Beflag-
ter zu Abtragung ſolcher Schuld, wie auch zu
Abſtattung der Unkoſten / durch Urthel und
Recht verurtheilet worden. Ob ihr nun wohl
die aufgelauffene Unkoſten, und unter andern
auch die Advocaten Gebũhren, liquidiret: Die-
weil Ihr aber in eurer eigenen Sache Advocat
geweſen: So werden ſolche liquidirte Gebũh-
ren, geſtaltten Sachen nach, billig nicht paſſiret,
es wære dann / daß ihr immitteltſt andern zu pa-
trociniren, und etwas zu verdienen, durch eure
eigene Sache, verhindert worden, auf den Fall
wæret

wäret ihr den Schaden zu liquidiren / und ein gewisses dafür zu fordern wohl befugt. W. K. W.

CAPVT IV.

DE

FORMA.

THESIS I.

Promissimus supra in procemio tractationem nostri thematis per causas, quod etiam, quoad fieri licuit, conati sumus, atque ad formam usque peruentum est, quæ etiam explicari debet. Dividimus autem eam in internam & externam. Illa non consistit in ipsa intentionis exclusione, sed saltem in ipsius impugnatione & dilatione §. 10. *Inst. de Except.* nam exclusio non inest exceptioni, *princ. Inst. de replic.* Sed potius respicit allegantis intentionem l. 2. ff. *de Except. Luduv. prim. Inst. eod.*

Th. II. Forma externa respicit vel allegationem, vel probationem, vel iudicis sententiam. Allegatio potest adhiberi in quacunque iudicii parte, tam ante quam post litem contestatam, & licet inter dilatorias referatur, tamen ipsum modum procedendi simul respicit. *Riv. in specim.*

Except. cap. 1. n. 13. Et sic, ne elusorium fiat iudicium, ante omnia de ejusmodi expensis est iudicandum *l. 15. C. de judic.* Ut exemplis res fiat clarior, exceptio hæc ita potest proponi: Titius ~~er-~~sch. inet, und hat wahrgenommen, daß Cajus anderweit eine Klage wider ihn eingegeben, und Beflagten hierzu citiren lassen. Nachdem aber derselbe in vorigem Proceß in die Unkosten condemniret, als kan Er, ehe und bevor dieselben abgestattet, sich auf die Klage nicht einlassen, ~~al-~~termassen Er also zu erkennen bittet.

Th. III. Non autem sufficit hanc exceptionem allegare, sed probanda quoque erit: quia qui excipit, probare debet *per l. 9. l. 19. ff. de Probat. l. 9. C. de Exception.* Quæ probatio fiat in continenti, vel ex actis, vel ex iudicis sententia, vel etiam ex adversarii confessione. Si autem expensæ probari nequeunt, aut altioris sunt indaginis, cauti & providi sint Advocati in allegando hanc exceptionem, & potius eam plane silentio prætereant: alias enim Principales id habebunt incommodi, ut ipsi in expensas condemnentur, maxime si citationi haut satisfactum fuerit. vid. ad hoc, quæ cap. præced. th. 5. retulimus.

Th. IV. Denique agendum de sententia
seu

seu pronuntiatione judicis. *Umm. ad Process. disp.*
8. tb. 10. qua injungitur parti refusio expensarum,
 quæ hoc modo concipitur: Daß Kläger seines
 Vorwendens unerachtet, die zuerkannten Un-
 kosten Beklagtem vor allen Dingen zu entrich-
 ten schuldig. Vel: Würde Kläger die zuerkan-
 ten Unkosten Beklagtem erstatten, inmassen ihm
 vor allen Dingen zu thun obliegt: So ist Be-
 klagter auf die erhobene Klage sich einzulassen
 schuldig. Vel: Daß Kläger, ehe und bevor er
 die zuerkannten Unkosten erleget, in dieser Sa-
 che nicht zu hören. Plures pronuntiandi formu-
 las suppeditat *Dn. Schuvendendorff. ad Fibig. part.*
1. cap. 2. §. 9. pag. 336. Hoc autem hoc loco tene-
 mus, quod hæ expensæ ad finem litis reservari
 haud debeant, sed in quocunque juris articulo,
 qui processum impedit, contumax condemnan-
 dus est. *Brunn. ad l. 15. C. de judic. num. 7.*

CAPVT V.

DE

FINE ET EFFECTV.

Th. I.

Delineavimus in capite præcedente hujus no-
 stri thematis formam: jam etiam quem

I 3

nam

nam in finem nostra exceptio opponatur, dicemus. Finis autem hujus est vel generalis vel specialis. Ille est partis litigantis defensio, *pr. Inst. de Exception. Umm. ad Proc. disp. 8. th. 9. num. 68.* & sic justitiæ æquitatisque conservatio *l. 3. C. de bon. auth. judic. possid.* Specialis vero tendit vel ad Excipientem, vel ad Adversarium. Ille consistit in eo, ut expensas sibi debitas eo citius consequatur *Carpz. lib. 3. Resp. 30.* Hic vero ut temeritas & contumacia collitigatoris coerceatur. *l. 15. C. de judic. ubi Brunnem. Menoch. de interdict. & recup. possess. remed. 15. num. 14. seqq.*

Th. II. Quod ad effectum nostræ exceptionis attinet, alius est, si expensæ solvantur, alius vero si solutio differatur. Quoad posteriorem sciendum, quod litiganti omnis in judicio aditus præcludatur, priusquam condemnatus refundat expensas, *l. 15. C. de Judic.* in tantum, ut, licet invito adversario à judice de facto admittatur: tamen hæc comparitio nullum sortiat effectum, sed potius pro absente habetur contumax, qui expensarum solutionem differat: nam idem est plane non comparere, aut non legitime comparere, *Cap. si quis 46. §. si autem. de Elect. in 6to. ibique Glossa. l. 6. ff. qui satisd. cog. ubi Jason. & l. ult. C. de*

de Success. Edict. Hinc si sub poena confessi & recogniti parti litiganti exsolutio expensarum fuit dictata, ob eas non solutas reus pro confesso, & documenta pro recognitis judicantur.

Th. III. Et hoc non solum in actione principali, sed etiam in accessoria & reconventionem procedit, ita ut, si antea in expensas condemnatus alterum nondum refusis expensis reconvenire velit, reconventus hanc exceptionem opponere valeat, hoc modo: **Wiederbeklagter erinnert, daß Wiederkläger sich von Wiederbeklagten's Zusprüchen und Klage durch würckliche völlige Zahlung nicht gänzlich entbrochen, sondern die verursachten Unkosten vor allen Dingen Wiederbeklagtem annoch erstatten muß; Ehe und bevor nun solches geschehen, achtet sich Wieberbeklagter auf die angestellte Wiederklage einzulassen nicht schuldig, massen er also zu erkennen bittet.** Secus autem est, si iudex sumtus litis pronunciando præterierit, tunc enim reconventus hac exceptione sese tueri, & reconventionis processum propter non factam expensarum refusionem remorari nequit: *Rivin. d. l. cap. 21. §. 6. cum seqq.*

Th. IV. Nec Actorem condemnatum quicquam

quam juvabit, si forte replicare vellet, se planè destitisse ab hac actione, ubi in expensas condemnatus est: siquidem contumax, quamvis à Processu desistat, restitutionem tamen expensarum haud effugiet. *Cap. 1. de dolo in 6to. Hartm. Pistor. obs. 140.* & hoc in odium contumaciæ, quod in ejus favorem detorqueri nequeat. *Hartm. Pistor. d. l. n. 21. & Carpz. Process. tit. 8. art. 1. num. 34.* Quale autem remedium reo, actore desistente ab actione, pro consequendis expensis competit? *vid. Part. Prior. tb. 28. & 29. Gail. lib. 1. obs. 151. Mynsing. cent. 4. observ. 55. num. 3.*

Th. V. Quoad priorem effectum, si scilicet expensæ solvantur, advertendum, quod litigatori processus iterum aperiatur, & ordo judicii observetur: quare non dubitandum, quin eo tempore adversæ parti fatalia, propter non factam exsolutionem expensarum dilata, iterum currere incipiant. *O. P. S. tit. 11. §. Es soll aber. ibi: auf vorgehende anderweite Ladung weiter einzulassen nicht schuldig seyn, biß dem Judicato ein Gnügen geschehen, in gleichen dem Kläger der Terminus probatorius zu lauffen nicht anfahren, biß die Condition purificiret. jung. l. 39. ff. de excus. tut. & l. 39. ff. de minor. Berlich. Part. 1. concl. 18. n. 16. & concl. 78.*

CAPVT

CAPVT VI.

DE

CONTRARIIS ET AFFINIBVS.

Th. I.

Postquam de consentaneis actum est, lequuntur hujus materiae dissentanea; cessat autem hæc nostra exceptio vel ab initio, vel ex post facto. Ab initio 1) si non fuerit opposita, cum jus partis iudex non suppleat, nisi fuerit imploratus *l. un. ibique Brunn. C. ut quæ desunt Adv. & Martin. ad O. P. S. tit. 1. §. 1. n. 106. cum seqq.* 2) Si habeat adversarius beneficium compenlandi. *Schvven-dendorff. ad Fibig. p. 1. cap. 2. §. 9. num. 186.* ubi simul pag. 932. formulas allegandi suppeditat: modo concurrant lequentia, ut ab utraque parte debitor atque creditor adsit, & ut quantitatis ad quantitatem fiat compensatio. *Eckold. ad tit. ff. de compensat. §. 2. num. 2.* modo sit liquida, *l. f. §. 1. C. de compens. & pura, non conditione aut in diem suspensa l. 7. ff. d. t. nec exceptione possit removeri l. 6. ff. d. t.* 3) Cessione, quod cessionarius cum cedente pro una censeatur persona, inque ejus iura succedat. *Eckold. d. l. n. 2.* 4) Solutione, *§. f. Inst.*

K

Inst. quib. mod. toll. oblig. modo integrum solvatur
l. 41. §. 1. ff. de usur. l. 3. ff. fam. hercisc. si enim con-
 demnatus partem obtrudere velit, non removetur
 hæc exceptio *Carpz. Part. 2. constit. 28. defin. 13.* nec
 sufficit depositio & consignatio pecuniæ, nisi alter
 recuset accipere. *Oldendorp. in Syllog. Except. p. m.*
273. & Jason. ad l. 15. C. de judic. num. 14. Quod
 autem dictum est de solutionibus, idem dicendum
 de novatione & delegatione, quæ species & modi
 solutionis sunt, & ipso jure obligationem ener-
 vant. §. 1. 2. 3. *Inst. quib. mod. toll. oblig.*

Th. II. Ex postfacto removetur hæc ex-
 ceptio 1) per pactum de non petendo *l. 5. C. de pact.*
l. 95. §. 4. ff. solut. matr. §. 3. Inst. de Except. 2) Si
 sententia, in qua solutio expensarum fuit adjudica-
 ta, per restitutionem in integrum tollatur, aut sal-
 tem remedio leutationis vel appellationis su-
 spendatur.

Th. III. Ad finem fere perducta est nostra
 materia: antequam autem eam plane absolva-
 mus, paucula quædam de affinibus afferre vitio
 non vertetur, quia affinibus positis, melius clari-
 usque materia principalis cognosci potest. Pos-
 sunt vero huc referri reliquæ exceptiones dilato-
 riæ, quæ processum differunt, seu potius modum
 pro-

procedendi afficiunt. v. g. Exceptiones deficientis citationis *Mev. part. 2. decis. 237. Struv. in Syntag. J. C. Exercit. 5. tb. 10.* non communicati libelli. *O. P. S. tit. 4.* spatii deliberandi *l. 19. C. de jure delib. § decis. Elect. 57.* non tentatæ amicabile compositionis *O. P. S. tit. 1. §.* **Besonders.** Gvarandæ & satisfactionis non præstitæ. *O. P. S. tit. 12.* leuterationis & appellationis non admissibilis, aut etiam desertæ. *Rivin. d. l. cap. 29.* arresti illegitimi *d. O. P. S. tit. 51.* sub- & obreptionis *l. pen. C. de divers. rescript. Cap. 2. X. de Rescript.* termini angusti, loci non tuti, legitimi impedimenti, libelli inepti, obscuri, alternativi, mutati, haud rite formati processus, nec non nullitatis &c. de quibus videtur *Zang. in copioso tractatu de Exceptionibus. Coler. de Except. Oldendorp. in Syllog. Exc. & omnino de exceptionibus dilatoriis Rivin. in Specim. Except.*

Th. IV. De expensis, quæ contumaciales audiunt, antequam dissertationi nostræ colophonem addamus, adhuc tenendum erit: 1) Quod contumax sive actor sive reus sit, indistincte in expensas sit condemnandus, quantumvis alias causam litigandi habeat justissimam. *Umm. ad Proc. disp. 22. tb. 6. §. 23. Carpz. in Proc. tit. 24. art. 1. n. 42.* 2) Quod hiæ expensis heredes non teneantur

antur *l. un. §. f. ff. si quis ius dic. non obtemp.* siquidem contumacia est delictum, *l. 6. §. 2. ff. de re milit.* quod heredes non obligat §. 1. *Inst. de perpet. & temp. act. §. 9. vers. ideoque constat. Inst. de Leg. Aquil.* unde pronuntiatur: **Und werden N. mit den geforderten Unkosten billig verschonet.** *Berlich. part. 1. decis. 122. ubi plura & Mev. part. 2. decis. 327. num. 8. & Part. 5. decis. 387.* 3) Quod Victor, qui principali causa obtinuit, expensas, quas antea ob contumaciam Victo exsolvit, repetere non valeat. *Berlich. Part. 1. concl. 78. num. 53.*

Th. V. Atque hæc de præsentī materia pro ingenii imbecillitate, & instituti ratione sufficiant: neque enim integrum tractatum, sed Academicam dissertationem & inaugurale specimen dare volebamus. Quod si vero hæc forsā non satis accurate elaborata, aut non omnia ex Apollinis tripode dicta fuerint (omnium enim habere memoriam, & penitus in nullo peccare, divinitatis magis quam mortalitatis est, juxta illud Justiniani in §. 14. *de confirm. ff. ad Senat. & in l. 2. §. 14. C. de V. J. E.*) tunc moneat, B. L. corrigat & informet, sed amice & sine felle: moniti meliora sequemur. Interea DEO O. M. qui cogitationes meas ac voluntatem ad hocce negotium suscipiendum divinitus

nitus direxit, & hactenus integras concessit vires,
humillimas rependo grates, Numenque divinum
calidissimis imploro suspiriis, velit & impofterum,
uti vere confido, studiis meis, gratia sua benigne
adesse, ut in eum, quem unice intendunt finem,
gloriam scilicet divinam, proximique emolumen-
tum, pertingant feliciter.

COROLLARIA.

1. *Princeps legibus est solutus.*
2. *Princeps, licet Majestatem habeat, Ne-
mini invito Jus quesitum auferre potest.*
3. *Privilegium non utendo amittitur.*
4. *Judex secundum Acta & Probata judi-
care debet.*
5. *Sponsalia rite contracta mutuo dissensu
dissolvinequeunt.*
6. *Virginem ab alio defloratam maritus re-
tinere non cogitur.*
7. *Adoptatus à patre nobili nobilitatem non
consequitur.*
8. *Testamentaria successio in feudis regula-
riter locum non habet.*

9. Testamentum solenne per minus solenne tolli potest.

10. Usufructuarius rem fructuariam neque ampliare, neque meliorare potest.

11. Obligatio bey Schelm schelten / violatorem promissionis non facit infamem.

12. Inculpatio socii criminis ad capturam indicium sufficiens non est.

13. Periculum rei vendita emtione perfecta, licet re nondum tradita, spectat ad emptorem.

14. Possessor possessionis suae titulum exprimere non tenetur.

15. Post obitum delegantis iudex delegatus in causa procedere potest.

16. Leuterationi & appellationi semel interposita renunciari pro arbitrio non potest.

SOLI DEO GLORIA.

Damit nichts leer bleibe, bat man, so viel der Platz vergönnen will, (Tit.) denen Herren Liebhabern mehrere Dispp. angeben, und darbey dienstlich melden wollen: Daß solche, wie gegenwärtige, ebenmässig zu Jena in der Hellerischen Buchdruckerey, (mit einem gedruckten Catalogo, der noch viel 1000 Stücke, von allerhand in alle Facultäten einschlagende Dispp. in sich fasset,) um billigen Preiß zu haben sind, als:
 Nettel-

**Nettelbladtii anecdota Curlandiæ præcipue territorii
& episcopatus Piltenfis.**

Origines titulorum & dignitatum ecclesiasticarum.

**Ottonis de ingeniis, moribus & studiis præcipuarum
gentium Europæ.**

**Politie die wahre der Standes-Personen, aus dem
Französischen ins Teutsche übersetzt.**

Perizonii de rebus atque incrementis Prussorum.

**Reinhardi commentatio in qua fabula de Ludovici II.
Thuringiæ comitis ex arce Gibichensteinensi saltu inde-
que tributo ipsi cognomento Salii, vulgo des Springers,
refellitur; cum iudicio Heumanniano aliorumque.**

**Rösleri de juribus quibusdam potioribus summorum
Imperantium.**

**Rostii de strategematibus politicis seu variis dominan-
di artibus ex mente veterum.**

**Relation historique von denen letztern Empörungen
in Persien, welche sich 1722. angefangen, und wie sie die
ersten 6. Jahre gelauffen, ausführl. anzutreffen ist.**

**Rivini de eo quod convenit in tribuendis ac obtinendis
honorum titulis.**

Rösleri de potestate imperantium legislatoria.

Ritteri de fetialibus populi Romani.

Rosa differt. qua Polyhistoris idea delineatur.

Reimari de Machiavellismo ante Machiavellum.

**Rüdemanns der Altmärckischen historischen Sachen
Erste, Andere und Dritte Sammlung, und also compl. c.f.**

**Ringmacheri tract. histor. polit. de Nummis, ubi simul
ventilantur quæstiones: I. Quid de historia numismatica
censendum? II. de vulgo sic dictis guttulis, five patellis
iridis, von den falschl. sogenannten Regenbogen-Schüssel.
Remi**

Remi diff. qua commentum esse putidum, calcasse col-
lum imp. Friderici I. Ahenobarbæ cæsaris, Alexandrum
III. Pont. Rom. ostenditur.

Schurtzfleischii res memorabiles per antiquæ Saxo-
num urbis Juterboci.

Schalleri de electione.

Seeländers Anmerckung und Bericht über einige Bra-
teaten oder Blech-Müntzen, so von Joh. Georg von Eck-
hart zu Würtzburg 1725. beschrieben, und zu Nürnberg
gedrucket worden.

Schumanni de subscriptione atque signatura XII. arti-
culorum præliminarium de A. 1727.

Schwartzii de augustorum Cæsarumque Rom. Tribu-
nicia potestate.

Ejusdem de Cadualla rege Saxonum.

Ejusdem de Mathilde abbatisa Quedlinburgensi ali-
quando vicaria imperii.

Ejusdem de S. R. I. Archiscutifero.

Ejusdem de Maximino Imp. ad illustr. fragmentum ve-
teris inscriptionis Oeringæ repertum.

Scheidlini de æquissimo inter homines imperii genere
digressionem politicam proponens.

Sagittarii antiquitates Alstetenses & Palatinat. Saxonici.

Ejusdem Historia Episcoporum Numburgensium à
prima episcopatus origine ad præsentem statum repetita.

Ejusdem historia Johannis Friderici I. Electoris Saxon,
pii, magnanimi, constantis, inclyti.

Schulze de numis Thasiorum.

Sieberi de argentariis.

Stenderi de nomine Henrici regibus Gallia infauſto.

F I N I S.

Slevogt, Johann Philipp,

Disp. inaug. iur. de expensis deque earundem exceptione von dem, was wider
die mancherley Arten derer Gericht- und aussergerichtlichen Kosten
einzuwenden ist

Jena 1744

4 Diss. 1943#Beibd.10

urn:nbn:de:bvb:12-bsb10824685-7

VD18 15150135-001